БАКАЛАВРИАТ
СПЕЦИАЛИТЕТ

ПРАВО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

М.Ф. Малышева
И.А. Стрельникова

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

- Авторское право
- Патентное право
- Право на секрет производства
- Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

КНОРУС

SHOUT
SHARE
IT

Annotation

Представляет собой универсальный сборник материалов для лекционных, семинарских и практических занятий студентов юридических и экономических факультетов вузов, изучающих дисциплины «Право интеллектуальной собственности» и «Правовое обеспечение инновационной деятельности». Рассмотрены способы распоряжения объектами интеллектуальной собственности. Каждая глава включает в себя практикум, который состоит из ситуационных задач, широко встречающихся на практике, и тестовых заданий для контроля уровня усвоения материала. В приложениях содержатся примерные варианты договоров на передачу исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также образцы заявок, подаваемых в Роспатент на выдачу охранных документов (программа ЭВМ, база данных, изобретение, полезная модель, товарный знак).

Соответствует ФГОС ВО нового поколения.

Для студентов бакалавриата и магистратуры, аспирантов и преподавателей юридических и экономических вузов и факультетов, служащих органов государственной власти и муниципальных органов, а также для читателей, интересующихся вопросами теории и практики права интеллектуальной собственности.

- М. Ф. Малышева И. А. Стрельникова
  -
  - Предисловие
  - Глава 1. Общие положения гражданского законодательства о правовой охране интеллектуальной собственности
    - 1.1. Краткий лекционный курс
    - 1.2. Тест
  - Глава 2. Авторское право и права, смежные с ним
    - 2.1. Краткий лекционный курс
      -
      - 2.1.1. Содержание исключительного права автора на произведение
      - 2.1.2. Личные неимущественные и иные права автора
      - 2.1.3. Права, смежные с авторскими правами
    - 2.2. Программа для ЭВМ и база данных как

особые объекты авторского права
- 2.3. Задачи
- 2.4. Тест

- Глава 3. Распоряжение исключительным авторским и смежными правами
  - 3.1. Краткий лекционный курс
- Глава 4. Патентное право и право на секрет производства
  - 4.1. Краткий лекционный курс
    - 4.1.1. Объекты патентного права
    - 4.1.2. Субъекты патентного права
    - 4.1.3. Исключительное право патентообладателя
    - 4.1.4. Секрет производства (ноу-хау)
  - 4.2. Вопросы и задачи
    - Вопросы
    - Задачи
  - 4.3. Тест
- Глава 5. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий
  - 5.1. Краткий лекционный курс
    -
    - 5.1.1. Право на фирменное наименование
    - 5.1.2. Право на товарный знак (знак обслуживания)
    - 5.1.3. Наименование места происхождения товара
    - 5.1.4. Коммерческое обозначение
  - 5.2. Вопросы и задачи
    - Вопросы
    - Задачи
  - 5.3. Тест
- Глава 6. Возникновение исключительного права на патент
  - 6.1. Краткий лекционный курс
- Глава 7. Распоряжение исключительным правом на объекты промышленной собственности
  - 7.1. Краткий лекционный курс
    -
    - 7.1.1. Лицензионный договор о предоставлении исключительного права на патент
    - 7.1.2. Договор об отчуждении

- исключительных прав
  - 7.1.3. Договор коммерческой концессии
- 7.2. Вопросы и задачи
  - Вопросы
  - Задачи
- 7.3. Тест

- Глоссарий
- Литература
  - Нормативная
  - Основная
  - Базы данных, информационно-справочные и поисковые системы
  - Дополнительная
- Приложение 1. Деловые игры
  - Деловая игра № 1. «Юрист правового управления организации: внутренние функции»
  - Деловая игра № 2. «Юрист правового управления организации: внешние функции»
  - Деловая игра № 3. «Обеспечение инновационной деятельности организации»
  - Деловая игра № 4. «Управление инновационной политикой организации»
  - Деловая игра № 5. «Разработка и регистрация товарного знака организации»
- Приложение 2. Ответы на вопросы и задачи
  - Ответы на задачи к главе 2
  - Ответы на вопросы и задачи к главе 4
    - Ответы на вопросы
    - Ответы на задачи
  - Ответы на вопросы и задачи к главе 5
    - Ответы на вопросы
    - Ответы на задачи
  - Ответы на вопросы и задачи к главе 7
    - Ответы на вопросы
    - Ответы на задачи
- Приложение 3. Образец заявки на государственную регистрацию программы для ЭВМ и базы данных
- Приложение 4. Образцы договоров о распоряжении исключительным авторским правом
- Приложение 5. Образец заявки на регистрацию товарного знака
- Приложение 6. Образец заявки на выдачу патента на полезную модель
- Приложение 7. Образцы договоров по распоряжению

исключительным правом на патентное свидетельство на товарный знак
- Тематическая подборка издательства «КНОРУС»

- notes
  - 1
  - 2
  - 3
  - 4
  - 5
  - 6
  - 7
  - 8
  - 9
  - 10
  - 11
  - 12
  - 13
  - 14
  - 15
  - 16
  - 17

М. Ф. Малышева И. А. Стрельникова
Право интеллектуальной собственности
Учебное пособие

Рекомендовано

Советом УМО по образованию в области менеджмента в качестве **учебного пособия** для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки «Менеджмент» (квалификация (степень) «бакалавр»)

Рецензенты:

СВ. Дуденков, проф. Московского городского психолого-педагогического университета, д-р техн. наук,

Е.Б. Александров, заместитель начальника юридического отдела юридической фирмы «Городисский и партнеры», канд. юрид. наук.

Предисловие

Предлагаемое учебно-практическое пособие представляет собой универсальный сборник материалов для лекционных, семинарских и практических занятий студентов (бакалавров и магистров) юридических и экономических факультетов вузов, изучающих дисциплины «Право интеллектуальной собственности» и «Правовое обеспечение инновационной деятельности».

Учебно-практическое пособие состоит из семи глав. Краткий лекционный курс основан на общих положениях гражданского законодательства в области права интеллектуальной собственности, в частности авторского и смежных прав, патентного права, права на средства индивидуализации. Рассмотрены способы распоряжения объектами интеллектуальной собственности. Каждая глава включает практикум, который состоит из ситуационных задач, широко встречающихся на практике, и тестовых заданий для контроля уровня усвоения материала.

В приложениях к учебно-практическому пособию представлены примерные варианты договоров на передачу исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, а также образцы заявок, подаваемых в Роспатент на выдачу охранных документов (программа ЭВМ, база данных, изобретение, полезная модель, товарный знак). Кроме того, представлены пять деловых игр, позволяющих оценить роль интеллектуальной собственности в инновационной деятельности организации и роль юриста в правовом сопровождении деятельности организации.

Безусловным достоинством данного учебно-практического пособия является то, что в приложении приведены варианты решения предложенных ситуационных задач.

Учебно-практическое пособие может быть рекомендовано для служащих органов государственной власти и муниципальных органов, бакалавров, магистров, аспирантов и преподавателей юридических и экономических вузов и факультетов, а также для читателей, интересующихся вопросами теории и практики права интеллектуальной собственности.

Глава 1. Общие положения гражданского законодательства о правовой охране интеллектуальной собственности

1.1. Краткий лекционный курс

Законодатель в ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ) определяет интеллектуальную собственность как результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации и дает исчерпывающий перечень объектов интеллектуальной собственности:

1) произведения науки, литературы, искусства;
2) программы для ЭВМ;
3) базы данных;
4) исполнения;
5) фонограммы;
6) сообщения в эфир или по кабелю радио– или телепередач;
7) изобретения;
8) полезные модели;
9) промышленные образцы;
10) селекционные достижения;
11) топологии интегральных микросхем;
12) секреты производства (ноу-хау);
13) фирменные наименования;
14) товарные знаки и знаки обслуживания;
15) наименования мест происхождения товаров;
16) коммерческие обозначения.

Данный перечень результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации закрытый, что исключает возможность предоставления правовой охраны иным объектам.

Согласно ст. 1226 ГК РФ на объекты интеллектуальной собственности возникают интеллектуальные права, которые включают в себя исключительное право, являющееся имущественным правом, но имеющее ограниченный срок для каждого объекта интеллектуальной собственности, личные неимущественные права и иные права (рис. 1.1). Интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет переход или предоставление интеллектуальных прав на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, выраженные в этой вещи.

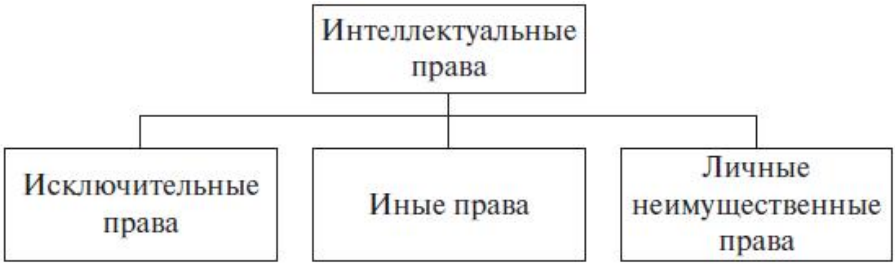


Рис. 1.1. Структура интеллектуальных прав

Автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. Не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в его создание, в том числе оказавшие автору только техническое, консультационное, организационное или материальное содействие или помощь, либо только способствовавшие оформлению прав на такой результат или его использованию, а также граждане, осуществлявшие контроль за выполнением соответствующих работ.

Автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права. Право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права автора неотчуждаемы и непередаваемы. Отказ от этих прав ничтожен (ст. 1228 ГК РФ).

Исключительное право является имущественным правом, характерной чертой которого является ограниченный срок его действия. Для достижения разумного баланса между интересами правообладателей и общества закон в большинстве случаев устанавливает определенный срок охраны исключительного права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, по окончании которого объекты интеллектуальной собственности могут свободно использоваться.

Продолжительность срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, порядок исчисления этого срока, основания и порядок его продления, а также основания и порядок прекращения исключительного права до истечения срока устанавливаются частью 4 ГК РФ.

По механизму возникновения исключительных прав интеллектуальная собственность делится на два правовых института (рис. 1.2):

1) авторское право и смежные права;
2) промышленная собственность, которая включает

патентное право и права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

Рис. 1.2. Институты интеллектуальной собственности

Наряду с объектами, для которых форма охраны однозначно определена, существуют объекты, форму охраны которых может выбрать правообладатель исходя из преимуществ, которые предоставляют каждый из этих институтов.

Авторское право. Объектами авторских прав являются произведения науки, литературы, искусства. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения. Исключение составляют программы ЭВМ и базы данных, которые могут быть зарегистрированы в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте) по желанию правообладателя в течение срока действия исключительного права.

Исключительные права распространяются на обнародованные и необнародованные произведения, выраженные в объективной форме. Срок действия исключительного права на произведение – в течение жизни автора и 70 лет после его смерти. На произведение, обнародованное анонимно или под псевдонимом, срок действия исключительного права истекает через 70 лет, считая с 1 января года, следующего за годом его правомерного обнародования. По истечении срока действия исключительного права произведение науки, литературы или искусства, как обнародованное, так и необнародованное, переходит в общественное достояние и может свободно использоваться любым лицом без чьего-либо согласия или разрешения и без выплаты авторского вознаграждения.

Правообладатель для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве может использовать знак охраны авторского права. Знак размещается на каждом экземпляре

произведения и состоит из следующих элементов:

1) латинской буквы «С» в окружности;

2) имени или наименования правообладателя;

3) года первого опубликования произведения.

Смежные права. К объектам смежных прав относятся исполнения артистов, фонограммы, сообщения. Для их возникновения, осуществления и защиты также не требуется регистрации их объекта или каких-либо формальностей.

Изготовитель фонограммы и исполнитель, а также иной обладатель исключительного права на фонограмму или исполнение вправе для оповещения о принадлежащем ему исключительном праве использовать знак охраны смежных прав, который помещается на каждом оригинале или экземпляре фонограммы и (или) на каждом содержащем ее футляре и состоит из трех элементов:

1) латинской буквы «Р» в окружности;

2) имени или наименования обладателя исключительных смежных прав;

3) года первого опубликования фонограммы.

Патентное право. Объектами являются изобретения, полезные модели и промышленные образцы. Не могут быть объектами патентных прав решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали. Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца принадлежат исключительное право и право авторства, а также право на получение патента. Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец возникает при условии государственной регистрации соответствующего объекта и удостоверяется путем выдачи охранного документа – патента.

Средства индивидуализации. К средствам индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий относятся фирменное наименование, товарный знак, наименование места происхождения товара и коммерческое обозначение.

В правовом плане товарный знак тождественен знаку обслуживания. Исключительное право на товарный знак (знак обслуживания) возникает в результате его государственной регистрации в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации, на основании которой выдается охранный документ – свидетельство. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их

комбинации.

Правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе использовать знак охраны, который помещается рядом с товарным знаком, состоит из латинской буквы «R» (латинской буквы «R» в окружности) либо словесного обозначения «товарный знак» или «зарегистрированный товарный знак» и указывает на то, что применяемое обозначение является товарным знаком, охраняемым на территории Российской Федерации.

Без государственной регистрации охраняются общеизвестные товарные знаки, если они широко известны в отношении однородных товаров. Однако правообладатель может зарегистрировать свое обозначение как общеизвестное, в том числе уже зарегистрированное как товарный знак. Это решение принимает Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент) по заявлению лица, которое полагает, что используемое им обозначение является фактически общеизвестным товарным знаком. Преимущества общеизвестного товарного знака заключаются в том, что он действует бессрочно в отношении всех 45 классов товаров и услуг.

Наименованием места происхождения товара, которому предоставляется правовая охрана, является обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также обозначение, производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. На использование этого наименования может быть признано исключительное право производителей такого товара.

Государственная регистрация наименования места происхождения товара производится в Государственном реестре наименований. Правообладатель наименования места происхождения товара вправе использовать в качестве знака охраны словесное обозначение: «зарегистрированное наименование места происхождения товара» или «зарегистрированное НМПТ».

Базовые международные стандарты охраны интеллектуальной собственности. Базовыми международными соглашениями в области интеллектуальной собственности,

определяющими порядок возникновения исключительных прав, являются Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений 1886 года[1] и Парижская конвенция по охране промышленной собственности 1883 года[2] (СССР подписал в 1965 г.).

Основные принципы Бернской конвенции. Авторское право распространяется как на обнародованные, так и необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме.

Исключительное право автора действует всю жизнь автора и 50 лет после смерти. По истечении этого срока произведение переходит в общественное достояние.

Исключительное право возникает на территории всех государств, подписавших Бернскую конвенцию.

Конвенция определяет случаи свободного использования произведения (ограничения исключительных прав) при условии, что такие ограничения не должны ущемлять законные интересы авторов и их правообладателей.

Основные принципы Парижской конвенции. Исключительное право на объекты патентного права возникает только при наличии охранного документа – патента, а на средства индивидуализации – товарный знак и наименование места происхождения товара – свидетельства.

Охранный документ выдается специальным государственным органом – Патентным ведомством, функцию которого в настоящее время выполняет Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент). Автор сам принимает решение о целесообразности подачи заявки на патент (или заявки на выдачу свидетельства на товарный знак). Если заявка не подавалась или Роспатент принял решение об отказе в выдачи патента (свидетельства), исключительное право не возникает.

Охранный документ (патент или свидетельство) имеет территориальный характер – обеспечивает исключительное право только на территории государства, выдавшего патент. Для получения правовой охраны на территории нескольких государств должна быть подана международная заявка.

Государства должны безвозмездно обмениваться патентной информацией.

Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС) входит в состав документов о создании Всемирной торговой организации (ВТО). Россия вступила в ВТО 28.08.2012.

Соглашение ТРИПС предусматривает обязательность предоставления всеми участвующими странами охраны авторских

прав, прав, смежных с авторскими, патентных прав, прав на средства индивидуализации и защите закрытой информации.

1.2. Тест

1. Интеллектуальная собственность – это:

а) совершенствование средств производства и технологических процессов;

б) результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации;

в) система единых государственных принципов, требований и методов планового управления научно-техническим развитием.

2. Понятия «интеллектуальная собственность» и «право интеллектуальной собственности»:

а) являются тождественными;

б) не являются тождественными;

в) понятие «интеллектуальная собственность» входит в понятие «право интеллектуальной собственности».

3. Перечень объектов интеллектуальной собственности дан:

а) в Стокгольмской конвенции, учреждающей Всемирную организацию интеллектуальной собственности 1967 г.;

б) в Парижской конвенции об охране промышленной собственности 1883 г.;

в) в Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений 1886 г.

4. Для вступления в ВТО в сфере интеллектуальной собственности государства обязаны применять положения:

а) Соглашение по торговым аспектам прав интеллектуальной собственности (ТРИПС);

б) Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений;

в) Парижской конвенции по охране промышленной собственности.

5. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений предоставляет правовую охрану правопреемникам после смерти автора в течение:

а) 50 лет;
б) 70 лет;
в) 25 лет.

6. Законодательство в области правовой охраны интеллектуальной собственности находится в ве́дении:

а) Российской Федерации;
б) субъектов РФ;
в) в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

7. Судебная практика к источникам права интеллектуальной собственности:

а) относится;
б) не относится;
в) относятся только постановления Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ.

8. На объекты интеллектуальной собственности распространяется режим:

а) интеллектуальных прав;
б) вещных прав;
в) исключительных и вещных прав.

9. Объекты интеллектуальной собственности могут использоваться с согласия:

а) авторов этих результатов творческой деятельности;
б) правообладателей;
в) Министерства юстиции РФ.

10. Автором результата интеллектуальной деятельности может быть:

а) юридическое лицо;
б) физическое лицо;
в) как физическое, так и юридическое лицо.

Глава 2. Авторское право и права, смежные с ним

2.1. Краткий лекционный курс

Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации регламентируются разделом VII части четвертой Гражданского кодекса РФ.

Объектами авторских прав (АП) являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. Перечень объектов АП содержится в ст. 1259 ГК РФ.

Объекты авторского права:

1) произведения науки, литературы, искусства, в том числе:

– часть произведения,
– персонаж,
– программы ЭВМ;

2) составные произведения:

– базы данных,
– энциклопедии;

3) производные произведения:

– переводы,
– аранжировки;

4) сложные объекты:

– аудиовизуальное произведение,
– мультимедийное произведение.

Не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления муниципальных образований, в том числе законы, другие нормативные акты, судебные решения, иные материалы законодательного, административного и судебного характера, официальные документы международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и т. п.), а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор),

не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер (сообщения о новостях дня, программы телепередач, расписания движения транспортных средств и т. п.).

К субъектам авторского права относятся:

1) автор (гражданин, творческим трудом которого создано произведение);

2) соавторы (граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом);

3) работодатель (юридическое лицо, по заданию которого создано произведение);

4) государственный заказчик;

5) наследники.

Авторам принадлежат исключительные права, личные неимущественные права, иные права.

2.1.1. Содержание исключительного права автора на произведение

Автору произведения или иному правообладателю принадлежит исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом независимо от того, совершаются ли соответствующие действия в целях извлечения прибыли или без такой цели (ст. 1270 ГК РФ). Использованием произведения считается, в частности:

1) воспроизведение произведения, т. е. изготовление одного и более экземпляра произведения или его части в любой материальной форме, в том числе в форме звуко– или видеозаписи;

2) распространение произведения, что предполагает наличие копий произведения, которые пускаются в гражданский оборот;

3) публичный показ произведения, т. е. любая демонстрация оригинала или экземпляра произведения непосредственно либо на экране с помощью пленки, диапозитива, телевизионного кадра или иных технических средств;

4) импорт оригинала или экземпляров произведения в целях распространения;

5) прокат оригинала или экземпляра произведения;

6) публичное исполнение произведения, т. е. представление произведения в живом исполнении или с помощью технических средств, а также показ аудиовизуального произведения в месте, открытом для свободного посещения;

7) сообщение в эфир, т. е. сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению;

8) сообщение по кабелю, т. е. сообщение произведения для всеобщего сведения по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств;

9) перевод или другая переработка произведения (создание производного произведения, экранизации, аранжировки, инсценировки и т. п.);

10) практическая реализация архитектурного, дизайнерского, градостроительного или садово-паркового проекта;

11) доведение произведения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к произведению из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения).

Исключительное право на служебное произведение, созданное в пределах установленных для работника (автора) трудовых обязанностей, принадлежит работодателю, если трудовым договором между работодателем и автором не предусмотрено иное. Авторские права на такое произведение принадлежат автору (ст. 1295 ГК РФ).

Если работодатель в течение трех лет со дня, когда служебное произведение было предоставлено в его распоряжение, не начнет использование этого произведения, не передаст исключительное право на него другому лицу или не сообщит автору о сохранении произведения в тайне, исключительное право на служебное произведение принадлежит автору.

Автор приобретает право на вознаграждение и в случае, когда работодатель принял решение о сохранении служебного произведения в тайне. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом.

Исключительное право на произведение науки, литературы или искусства, созданное по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, являющемуся

автором, если не предусмотрено, что это право принадлежит Российской Федерации, субъекту РФ, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации.

2.1.2. Личные неимущественные и иные права автора

К **личным неимущественным правам** относятся:

1) право авторства и право автора на имя;
2) право на неприкосновенность произведения и защита произведения от искажений;
3) право на обнародование произведения;
4) право на отзыв.

Право на обнародование произведения позволяет автору осуществлять действия на них, которые впервые делают произведение доступным для всеобщего сведения путем его опубликования, публичного показа, публичного исполнения, сообщения в эфир либо по кабелю, либо любым другим способом.

Произведение, не обнародованное при жизни автора, может быть обнародовано после его смерти лицом, обладающим исключительным правом на произведение, если обнародование не противоречит воле автора произведения, определенно выраженной им в письменной форме (в завещании, письмах, дневниках и т. п.).

Право на отзыв позволяет автору отказаться от ранее принятого решения об обнародовании произведения при условии возмещения лицу, которому отчуждено исключительное право на произведение или предоставлено право использования произведения, причиненных таким решением убытков. Если произведение уже обнародовано, автор обязан публично оповестить о его отзыве. При этом автор вправе изъять из обращения ранее выпущенные экземпляры произведения, возместив причиненные этим убытки.

Иные права включают право доступа (ст. 1292 ГК РФ) и право следования (ст. 1293 ГК РФ). Право доступа предоставляет автору произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять право на воспроизведение своего произведения. Автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото– и видеосъемку произведения, если договором не предусмотрено

иное.

Право следования предполагает, что в случае отчуждения автором оригинала произведения изобразительного искусства при каждой публичной перепродаже соответствующего оригинала, в которой в качестве продавца, покупателя или посредника участвует галерея изобразительного искусства, художественный салон, магазин или иная подобная организация, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в виде процентных отчислений от цены перепродажи (право следования). Право следования неотчуждаемо, но переходит к наследникам автора на срок действия исключительного права на произведение.

На исключительное право накладываются ограничения, предусматривающие свободное использование объектов интеллектуальной собственности в интересах общества в целом или отдельных его групп. Случаи свободного использования предусмотрены Бернской конвенцией по охране литературных и художественных произведений.

К числу случаев свободного использования в авторском праве относятся:

1) воспроизведение произведения в личных целях;
2) использование произведения в информационных, научных, учебных или культурных целях;
3) использование произведения путем репродуцирования;
4) использование произведения, постоянно находящегося в месте, открытом для свободного посещения;
5) свободное публичное исполнение музыкального произведения во время официальной или религиозной церемонии;
6) свободное воспроизведение произведения для целей правоприменения;
7) свободная запись произведения организацией эфирного вещания в целях краткосрочного пользования;
8) свободное воспроизведение программ для ЭВМ и баз данных.

2.1.3. Права, смежные с авторскими правами

Российское законодательство выделяет пять категорий смежных прав:

1) право на исполнение;
2) право на фонограмму;
3) права организаций эфирного и кабельного вещания;
4) право изготовителя базы данных;
5) право публикатора на произведения науки, литературы и искусства.

Каждой категории смежных прав соответствуют конкретные исключительные права и определенный срок их действия.

Право на исполнение. Гражданским кодексом РФ определены две категории исполнителей:

1) гражданин, творческим трудом которого создано исполнение (актер, певец, музыкант, танцор или другое лицо, которое играет роль, читает, декламирует, поет, играет на музыкальном инструменте или иным образом участвует в исполнении произведения литературы, искусства или народного творчества, в том числе эстрадного, циркового или кукольного номера);
2) режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

Исполнителю принадлежат:

1) исключительное право на исполнение;
2) неимущественные права (право авторства; право на имя; право на неприкосновенность исполнения).

Права исполнителя признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав на исполняемое произведение. Исполнители осуществляют свои права с соблюдением прав авторов исполняемых произведений.

Исключительное право на исполнение включает:

1) сообщение в эфир, т. е. для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением кабельного телевидения;
2) сообщение по кабелю, т. е. сообщение исполнения для всеобщего сведения посредством его передачи по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции);
3) запись исполнения, т. е. фиксация звуков и (или) изображения или их отображений с помощью

технических средств в какой-либо материальной форме;

4) воспроизведение записи исполнения, т. е. изготовление одного и более экземпляра фонограммы либо ее части;

5) распространение записи исполнения путем продажи или иного отчуждения ее оригинала или экземпляров, представляющих собой копии такой записи на любом материальном носителе;

6) доведение записи исполнения до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к записи исполнения из любого места и в любое время по собственному выбору (доведение до всеобщего сведения);

7) публичное исполнение записи исполнения, т. е. любое сообщение записи с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается запись в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением;

8) прокат оригинала или экземпляров записи исполнения.

Исключительное право на исполнение действует в течение всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет, считая с 1 января года, следующего за годом, в котором осуществлено исполнение.

Право на фонограмму. Изготовителем фонограммы признается лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков.

Изготовителю фонограммы принадлежат:

1) исключительное право на фонограмму;

2) личные неимущественные права (право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их упаковке своего имени или наименования; право на защиту фонограммы от искажения при ее использовании; право на обнародование фонограммы).

Изготовитель фонограммы осуществляет свои права с соблюдением прав авторов произведений и прав исполнителей. Права изготовителя фонограммы признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав и прав исполнителей.

Право на указание на экземплярах фонограммы и (или) их

упаковке своего имени или наименования и право на защиту фонограммы от искажения действуют и охраняются в течение всей жизни гражданина либо до прекращения юридического лица, являющегося изготовителем фонограммы.

Изготовителю фонограммы принадлежит исключительное право на использование ее следующим образом:

1) публичное исполнение, т. е. любое сообщение фонограммы с помощью технических средств в месте, открытом для свободного посещения, или в месте, где присутствует значительное число лиц, не принадлежащих к обычному кругу семьи, независимо от того, воспринимается фонограмма в месте ее сообщения или в другом месте одновременно с ее сообщением;

2) сообщение в эфир, т. е. сообщение фонограммы для всеобщего сведения посредством ее передачи по радио или телевидению (в том числе путем ретрансляции), за исключением сообщения по кабелю;

3) сообщение по кабелю, т. е. сообщение фонограммы для всеобщего сведения посредством ее передачи по радио или телевидению с помощью кабеля, провода, оптического волокна или аналогичных средств (в том числе путем ретрансляции);

4) доведение фонограммы до всеобщего сведения таким образом, что лицо может получить доступ к фонограмме из любого места и в любое время по собственному выбору;

5) воспроизведение, т. е. изготовление одного и более экземпляра фонограммы или части фонограммы. При этом запись фонограммы или части фонограммы на электронном носителе, в том числе запись в память ЭВМ, также считается воспроизведением, кроме случая, когда такая запись является временной и составляет неотъемлемую и существенную часть технологического процесса, имеющего единственной целью правомерное использование записи или правомерное доведение фонограммы до всеобщего сведения;

6) распространение фонограммы путем продажи или иного отчуждения оригинала или экземпляров, представляющих собой копию фонограммы на любом материальном носителе;

7) импорт оригинала или экземпляров фонограммы в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения правообладателя;

8) прокат оригинала и экземпляров фонограммы;
9) переработка фонограммы.

Исключительное право на фонограмму действует в течение 50 лет, считая с 1 января, следующего за годом записи.

Права организаций эфирного и кабельного вещания. Организацией эфирного или кабельного вещания признается юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио– или телепередач (совокупности звуков и (или) изображений или их отображений).

Организации эфирного или кабельного вещания принадлежит исключительное право на использование радио– или телепередачи следующим образом:

1) запись сообщения радио– или телепередачи, т. е. фиксация звуков и (или) изображения или их отображений с помощью технических средств в какой-либо материальной форме, позволяющей осуществлять ее неоднократное восприятие, воспроизведение или сообщение;
2) воспроизведение записи сообщения радио– или телепередачи, т. е. изготовление одного и более экземпляра записи сообщения радио– или телепередачи либо ее части;
3) распространение сообщения радио– или телепередачи путем продажи либо иного отчуждения оригинала или экземпляров записи сообщения радио– или телепередачи;
4) ретрансляция, т. е. сообщение в эфир (в том числе через спутник) либо по кабелю радио– или телепередачи одной организацией эфирного или кабельного вещания одновременно с получением ею такого сообщения этой передачи от другой такой организации;
5) доведение сообщения радио– или телепередачи до всеобщего сведения таким образом, что любое лицо может получить доступ к сообщению радио– или телепередачи из любого места и в любое время по собственному выбору;
6) публичное исполнение, т. е. любое сообщение радио– или телепередачи с помощью технических средств в местах с платным входом независимо от того, воспринимается оно в месте сообщения или в другом месте одновременно с сообщением.

Организации эфирного и кабельного вещания осуществляют

свои права с соблюдением прав авторов произведений, прав исполнителей, а в соответствующих случаях – обладателей прав на фонограмму и прав других организаций эфирного и кабельного вещания на сообщения радио– и телепередач.

Права организации эфирного или кабельного вещания признаются и действуют независимо от наличия и действия авторских прав, прав исполнителей, а также прав на фонограмму.

Исключительное право на сообщение радио– или телепередачи действует в течение 50 лет, считая с 1 января, следующего за годом, в котором имело место сообщение в эфир.

Право изготовителя базы данных. База данных может быть создана по заказу (ст. 1296 ГК РФ) либо при выполнении работ по договору, которые прямо не предусматривали ее создание (1297 ГК РФ). Никто не вправе извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование без разрешения правообладателя.

Изготовителем базы данных признается лицо, организовавшее создание базы данных и работу по сбору, обработке и расположению составляющих ее материалов.

Изготовителю базы данных принадлежат:

1) исключительное право;

2) право на указание на экземплярах базы данных и (или) их упаковках своего имени или наименования.

Исключительное право изготовителя базы данных возникает в момент завершения ее создания и состоит в возможности извлекать из базы данных материалы и осуществлять их последующее использование в любой форме и любым способом. Исключительное право изготовителя базы данных возникает, если ее создание повлекло существенные[3] финансовые, материальные, организационные или иные затраты либо (при отсутствии доказательств иного) у изготовителя базы данных, содержащей не менее десяти тысяч самостоятельных информационных элементов (материалов). Исключительное право изготовителя базы данных признается и действует независимо от наличия и действия авторских и иных исключительных прав изготовителя базы данных и других лиц на составляющие базу данных материалы, а также на базу данных в целом как составное произведение. Законодательно определено, что срок действия исключительного права изготовителя базы данных на созданную, но не обнародованную базу данных составляет 15 лет, считая с 1 января года ее создания. Если же в этот период база была обнародована – 15 лет, считая с 1 января года, следующего за годом ее обнародования.

Право публикатора на произведения науки, литературы или искусства. Публикатором признается гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы или искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние либо находящегося в общественном достоянии в силу того, что оно не охранялось авторским правом. Права публикатора распространяются на произведения, которые независимо от времени их создания могли быть признаны объектами авторского права (кроме находящихся в государственных и муниципальных архивах).

Публикатору принадлежат:

1) исключительное право публикатора на обнародованное им произведение;
2) право на указание своего имени на экземплярах обнародованного им произведения.

Срок действия исключительного права публикатора составляет 25 лет. Публикатор произведения может распоряжаться своим исключительным правом на основании договоров о передаче исключительного права.

2.2. Программа для ЭВМ и база данных как особые объекты авторского права

Программы для ЭВМ и базы данных охраняются как произведения литературы. Однако законодатель позволяет правообладателю в течение срока действия исключительных прав по своему желанию зарегистрировать такую программу или базу данных в Роспатенте (федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности).

Правила оформления заявки на регистрацию программ для ЭВМ и баз данных определены в Административном регламенте исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на государственную регистрацию программы для электронных вычислительных машин и заявок на государственную регистрацию базы данных, их рассмотрения и выдачи в установленном порядке свидетельств о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных (утв. приказом Минобрнауки России от 29.10.2008 № 324).

На основании заявки, поданной в Роспатент, проверяется наличие необходимых документов и их соответствие требованиям, предусмотренным Административными регламентами. Образец заявки на регистрацию программы ЭВМ приведен в Приложении 3.

При положительном результате проверки Роспатент вносит программу ЭВМ или базу данных в соответствующий государственный реестр и выдает заявителю свидетельство о государственной регистрации. Сведения о зарегистрированных программе ЭВМ или базе данных публикуются в официальном Бюллетене Роспатента. При передаче исключительных прав на программу ЭВМ или базу данных, зарегистрированных в Роспатенте, лицензионный договор или договор об отчуждении также подлежит государственной регистрации.

2.3. Задачи

Задача 2.1. В ходе публичного мероприятия (выставки) рядом с автомобилями фотографу автопроизводителя позировали известные люди (актеры, журналисты и т. п.). Однако никаких соглашений об использовании фотографий не было подписано.

Автопроизводитель хочет использовать данные фотографии для производства сувенирной продукции.

Вопрос. Имеют ли право лица, чьи изображения содержатся на фотографиях, предъявлять претензии к автопроизводителю за использование своего изображения?

Задача 2.2. Предприятие заказало сторонней организации создание интернет-сайта для размещения информационных и рекламных материалов.

Вопрос. Является ли созданный по заказу интернет-сайт объектом интеллектуальной собственности?

Обоснуйте ответ.

Задача 2.3. Общество является правообладателем программы для ЭВМ. В свидетельстве о государственной регистрации указан автор – разработчик программы. Общество намерено получить прибыль, коммерциализировав эту программу.

Вопросы. Каким образом это можно осуществить? Какие документы следует подготовить? Какие права возникают у автора-разработчика программы ЭВМ?

Задача 2.4. Организация занимается реализацией видеотехники. В торговом зале размещены модели телевизоров, которые в рабочее время транслируют изображения.

Вопросы. Вправе ли организация при демонстрации телевизоров использовать фрагменты видео без согласия автора? Существует ли допустимая продолжительность фрагмента видео, который можно использовать без разрешения автора?

Задача 2.5. Лицензионным договором на использование программы для ЭВМ предусмотрено, что лицензиат может использовать эту программу только лично и не вправе передавать ее третьим лицам.

Вопросы. К какому виду лицензионных договоров относится данный договор? В чем его принципиальное отличие от договора об отчуждении исключительного права? Могут ли исключительные права по договору об отчуждении

исключительного права переданы третьим лицам?

Обоснуйте ответы примерами из судебной практики.

Задача 2.6. Организация передала другой стороне по лицензионному договору право использования программы для ЭВМ, которая не была зарегистрирована в Роспатенте.

Вопросы. Возможна ли передача программного продукта по одному из видов договоров по распоряжению исключительным правом? Какой договор считается наиболее оптимальным?

Задача 2.7. Общество занимается издательством книжной продукции и периодики. В штате имеются несколько журналистов, художники, редакторы.

Вопрос. Вправе ли работодатель при использовании служебного произведения, например статьи для журнала, отказать работнику – автору статьи в указании его имени на данном произведении?

Задача 2.8. Физическое лицо намерено создать интернет-сайт, где предполагается воспроизводить музыкальные произведения.

Вопросы. Может ли выступать создателем интернет-сайта физическое лицо (либо учредителем должны выступать только юридическое лицо или индивидуальный предприниматель)? Нужно ли для каждой композиции заключать лицензионный договор, чтобы ее воспроизведение было законно?

Задача 2.9. Общество производит картографические произведения (туристические буклеты и путеводители).

Вопросы. В чем разница между картографическим произведением и картографической основой? В каком случае требуется наличие лицензионного договора на право использования картографического произведения (картографической основы)? Каким документом подтверждается авторское право на картографическое произведение (картографическую основу)?

Задача 2.10. Общество, являющееся производителем картографических произведений (туристических буклетов и путеводителей), обратилось в арбитражный суд с иском к музею-заповеднику о взыскании компенсации за нарушение авторских прав на картографическое произведение, представляющее собой карту территории заповедника с нанесенными на нее достопримечательностями. По мнению истца (общество),

ответчиком (музеем-заповедником) издается и распространяется в переработанном виде карта заповедника, права на которую принадлежат обществу.

Судом для решения спорного вопроса была назначена экспертиза. Из экспертного заключения следует, что карта истца и карта ответчика отличаются авторским стилем: количеством обозначений, их оригинальным расположением, подписями. При этом допущена вероятность использования при создании обеих карт единой исходной информации (картографической основы).

Вопросы. Какое решение примет в этом случае суд? Является ли картографическое произведение объектом авторского права?

Задача 2.11. Кинокомпания – изготовитель кинофильма предполагает передать сети кинотеатров права на его прокат.

Вопросы. Является ли кинофильм результатом интеллектуальной деятельности? Кто является авторами данного результата интеллектуальной деятельности? Кому принадлежат исключительные права на кинофильм? На каком основании могут быть переданы права на прокат кинофильма?

Задача 2.12. Московское издательство готово опубликовать литературное произведение, автор которого является гражданином Белоруссии.

Вопросы. Возникает ли у гражданина Белоруссии исключительное право на произведение на территории России? Требуется ли заключение лицензионного договора?

Задача 2.13. Организация хранила на жестком диске дистрибутив (файл для установки программы на компьютер) программного продукта без согласия правообладателя. При этом сам программный продукт организацией не использовался.

Вопросы. Может ли указанное обстоятельство являться основанием для привлечения организации к ответственности, установленной ст. 1301 ГК РФ? Какова сумма компенсации и порядок ее определения?

Обоснуйте ответ примерами из судебной практики.

Задача 2.14. Организация-проектировщик (исполнитель) разработала для заказчика проектно-сметную документацию. Документация получила положительное заключение государственной экспертизы.

Вопросы. Является ли дочерняя организация исполнителя его правопреемником в части прав и обязанностей по подготовленному проекту и, как следствие, должна ли вести

авторский надзор? Может ли дочерняя организация вносить изменения в проект без инициативы и согласия заказчика?

Задача 2.15. Организация занимается обучением сотрудников российских организаций – потенциальных покупателей своего программного продукта основам пользованиям этим программным обеспечением.

Вопрос. Не нарушаются ли при этом исключительные права разработчика программного продукта?

Задача 2.16. Организация заключила лицензионный договор с правообладателем исключительного права на художественный фильм, в соответствии с которым ей были переданы права на публичный показ этого фильма.

Вопрос. Вправе ли организация произвести своего рода цензуру, «вырезав» из фильма сцены насилия, жестокости, секса для того, чтобы показывать этот фильм более широкой зрительской аудитории (без учета возрастного ценза)?

Обоснуйте ответ примерами из судебной практики.

Задача 2.17. В соответствии с заключенным договором авторского заказа исполнитель изготовил программное обеспечение для ЭВМ.

Вопросы. Какой из сторон договора авторского заказа принадлежит исключительное право на программу для ЭВМ? Необходимо ли заключать лицензионный договор о предоставлении заказчику права использования программы для ЭВМ?

Задача 2.18. На интернет-сайте размещена база федеральных нормативных документов.

Вопросы. Принадлежат ли государству интеллектуальные права на национальные стандарты и проекты официальных документов? Возникают ли у их разработчиков авторские права?

Задача 2.19. В рекламной компании широко используются художественные фильмы, рекламные ролики, эскизы, фотографии.

Вопрос. Каким образом обеспечивается охрана исключительных прав на данные объекты интеллектуальной собственности?

Задача 2.20. Авиационное предприятие вместе с летными машинами поставляет покупателям документацию: «Руководство

по технической эксплуатации вертолетов».

Вопросы. Является ли данное руководство охраняемым результатом интеллектуальной деятельности? На каком основании правомерно использование этой документации?

Задача 2.21. Автор идеи – сюжета кинофильма – заказал написание сценария фильма другому лицу.

Вопросы. Может ли автор идеи заключить с писателем договор авторского заказа на написание сценария по его сюжету? Может ли автор идеи претендовать на защиту своих авторских прав?

Задача 2.22. Организация планирует передать зарубежным контрагентам права использования программного продукта по лицензионному договору, а также осуществить реализацию экземпляров программного продукта на материальных носителях за рубежом.

Вопрос. Распространяется ли исключительное право на программный продукт на территорию за пределами России?

Задача 2.23. Организация разработала технический стандарт на выпускаемую продукцию.

Вопрос. Является ли технический стандарт объектом интеллектуальной собственности? Можно ли его зарегистрировать?

Задача 2.24. Организация-застройщик осуществляет строительство жилых домов-таунхаусов, в которых покупатели получают в собственность квартиру.

Вопрос. Может ли организация-застройщик препятствовать собственникам в изменении внешнего дизайна жилых домов, а также последующей перепланировке квартир с точки зрения нарушения авторских прав?

Задача 2.25. Интернет-сайт разрабатывается исполнителем по заданию (заказу) заказчика.

Вопрос. Следует ли исполнителю предусмотреть в договоре на разработку интернет-сайта какие-либо специальные условия о передаче исключительного права?

Задача 2.26. Владелец интернет-сайта размещает на нем широкий спектр информации по различным вопросам.

Вопрос. Необходимо ли согласие владельца авторского права на публикацию на сайте следующих материалов: книг, учебных

пособий, статей, интервью, видеозаписи, видеоуроков сканированного текста, цитат, изображений, фотографий и схем, аннотаций, комментариев, гиперссылок, имени автора?

Задача 2.27. Общество разместило на интернет-сайте перевод на русский язык «Международных стандартов финансовой отчетности». Автор перевода обратился в суд с иском к Обществу о нарушении его авторских прав на перевод.

Вопрос. Какое решение примет в этом случае суд?

Задача 2.28. Железнодорожная компания-перевозчик поручила группе своих работников подготовить к изданию «Расписание движения пригородных поездов с вокзалов г. Санкт-Петербурга».

Составитель расписания движения поездов обратился к юристу за консультацией по вопросам:

– можно ли считать подготовленное расписание объектом авторского права;

– распространяется ли авторское право на небольшую брошюру, в которой излагаются основные права и обязанности пассажиров, пользующихся пригородным транспортом, написанную на основе положений действующего законодательства.

Вопросы. Какое разъяснение должно быть дано по этим вопросам? Какие требования предъявляются законом к объекту авторского права?

Задача 2.29. Радиостудия обратилась к музыкальному театру за разрешением на прямую трансляцию новой постановки оперы «Евгений Онегин» с новым актерским составом. Звукозаписывающая компания также обратилась с просьбой создать условия для записи исполнения спектакля.

Исполнители, задействованные в спектакле, заявили администрации театра о своем несогласии на осуществление радиотрансляции и записи спектакля, указав, что этим нарушаются их исключительные права.

Вопросы. Правомерен ли запрет исполнителей? Каково содержание исключительного права на исполнение?

Задача 2.30. Коллективное исполнение музыкального произведения приводит к возникновению между его исполнителями таких же отношений, какие порождает соавторство при создании литературного произведения. Нередки

случаи, когда специально для записи исполнения приглашаются известный дирижер или солист, которые не являются членами основного коллектива исполнителей.

Вопрос. Является ли исполнение приглашенного солиста или дирижера самостоятельным объектом смежных прав или на исполнение возникает соавторство?

Задача 2.31. По заказу телекомпании два автора сделали перевод иностранных неохраняемых произведений на русский язык. Юрист телекомпании полагал, что переводы неохраняемых произведений не являются объектами авторского права, и компания намеревалась рассчитаться с переводчиками по расценкам за техническую работу, т. е. как за «подстрочный» перевод. Переводчики же требуют выплаты авторского вознаграждения.

Вопросы. Является ли перевод результатом творческой деятельности? Возникает ли исключительное право на перевод произведения, не охраняемого авторским правом?

Задача 2.32. В Российское авторское общество поступило заявление от автора романа, в котором указывалось, что концертная организация без его согласия переработала роман в литературную композицию для публичного исполнения и это исполнение уже дважды имело место.

Автор романа категорически запрещает дальнейшее использование данной композиции, поскольку в ней используются произвольно взятые из произведения куски детективного плана, что, по мнению автора, нарушает содержание и основные образы романа.

В свою очередь концертная организация считает, что она не допустила нарушения каких-либо прав автора романа, так как использует отрывки из романа без их изменений.

Вопросы. Были ли в данном случае нарушены исключительные права автора? Каковы способы их защиты?

Задача 2.33. Телерадиокомпания обратилась в арбитражный суд с иском к редакции еженедельника о конфискации тиража изданий с программой ее передач и взыскании компенсации за убытки, причиненные систематической перепечаткой программ из газеты, которой эта информация передается телерадиокомпанией по совместному договору.

Истец (телерадиокомпания) полагал, что программа телерадиопередач является результатом творческой деятельности сотрудников компании, а поэтому у него возникает

исключительное право на использование программы как служебного произведения.

Вопрос. Является ли программа передач объектом авторского права? Обоснуйте ответ.

Задача 2.34. Автор опубликовал свое произведение на страницах районной газеты под английским псевдонимом. Через некоторое время он обнаружил издание своего произведения в серии «Шедевры мировой фантастики», выпущенной в свет известным издательством. Позднее другое издательство напечатало это произведение под английским псевдонимом автора в сборнике «Мифы Вселенной», указав, что это перевод с английского, выполненный третьим лицом.

Вопрос. Какие допущены нарушения прав автора и каковы меры их защиты?

Задача 2.35. Архитектурно-реставрационная мастерская подготовила по заказу владельца здания эскизный проект обстановки помещений здания и разработала на его основе дизайн интерьеров внутренних помещений.

По завершении ремонтных и отделочных работ мастерская предъявила заказчику требование предоставить ей возможность провести фотосъемку предметов интерьера для рекламных целей, однако получила отказ.

Вопрос. Правомерны ли требование архитектурно-реставрационной мастерской и отказ заказчика?

Задача 2.36. Художник-любитель купил в магазине картину профессионального художника и сделал несколько копий, которые намеревался продать. Автор картины (профессиональный художник) хотел воспользоваться своим правом доступа и воспроизвести свое произведение. Увидев копии картины с искажением цветного фона, уже сделанные покупателем – художником-любителем, автор предложил эти копии уничтожить.

Покупатель не согласился с этим требованием, заявив, что купив картину, он стал ее собственником, и как собственник может распоряжаться ею как угодно. Поэтому он вправе делать копии с нее и отказывает автору в воспроизведении его картины.

Профессиональный художник, автор произведения, обратился в суд за защитой своих прав.

Вопросы. Какое решение должен вынести суд? Какие различия законодатель выделяет между исключительным правом и правом собственности?

Задача 2.37. Соавторами был разработан проект интерьера, который был выполнен в одной из частных квартир. Авторство подтверждалось фактом публикации фотоснимков этого интерьера в специализированном журнале.

По исключительному лицензионному договору права на проект интерьера были переданы соавторами обществу с ограниченной ответственностью. Организация использовала один из фотоснимков интерьера на своих рекламных плакатах без согласия общества, обладателя исключительных прав.

Общество обратилось в арбитражный суд с иском к организации о незаконном использовании исключительного права на проект интерьера. В подтверждение своих требований истец предоставил фотоснимки двух рекламных щитов с изображением рекламного плаката, на которых был размещен рекламный слоган и на дальнем плане размытым фоном часть интерьера – объекта прав.

Вопрос. Имело ли место нарушение прав общества в данном случае?

Задача 2.38. Общество обратилось в арбитражный суд с иском к общественной экологической организации о запрещении несанкционированного использования созданной истцом базы данных, которая включала около восьми тысяч самостоятельных материалов о допущенных на территории области экологических правонарушений.

В обоснование исковых требований общество указало, что является обладателем исключительных прав на названную базу данных, а ответчик незаконно использует ее для получения сведений об экологических правонарушениях, на основе которых планирует свою деятельность по охране окружающей среды. Факт использования базы данных ответчиком не отрицался.

Вопросы. Подлежит ли удовлетворению иск общества? Как охраняются интеллектуальные права на базы данных? В каком случае возникает исключительное право изготовителя базы данных?

Задача 2.39. Радиостанцией была транслирована в эфир запись зачитанного текста статьи, опубликованной ранее в журнале. Автор статьи потребовал выплатить ему вознаграждение и впредь без его согласия запись не передавать в эфир.

По мнению радиостанции, все опубликованные статьи могут быть переданы в эфир без согласия автора и без выплаты вознаграждения, поскольку относятся к случаям свободного использования.

Вопросы. Кто прав в этом споре – автор или радиостанция? В каких случаях допускается использование произведений без согласия автора и выплаты ему вознаграждения?

Задача 2.40. Предприятие выпускает изделия декоративно-прикладного искусства, созданные как работниками предприятия, так и внештатными художниками.

Рассматриваются два варианта оплаты:

1) внештатным художникам, с которыми заключены отдельные договоры, выплачивать сумму по договору и авторское вознаграждение; художникам, работающим по трудовому договору, выплачивать заработную плату без выплаты авторского вознаграждения;

2) не выплачивать авторское вознаграждение никому, так как художникам, работающим по трудовому договору, выплачивается заработная плата; внештатные художники, с которыми заключены отдельные договоры, получают оплату по договору, и их рисунки опубликованы.

Вопрос. Какой вариант оплаты соответствует законодательству? В соответствии с какими положениями действующего законодательства могут быть защищены интересы художников?

Задача 2.41. Композитор и поэт в соавторстве создали несколько свадебных и застольных песен, которые были исполнены в концертной программе концертного зала. После этого издательство обратилось к авторам с предложением об издании этих песен.

Вопросы. С кем из авторов должен быть заключен договор, если издательство намерено издать: одновременно ноты с текстом; ноты и текст в отдельности? Какие виды соавторства установлены законом?

Задача 2.42. Коллектив авторов заключил исключительный лицензионный договор с издательством об издании учебника по физике. Издательство провело значительную работу по подготовке учебника к изданию и выплатило авторам аванс. Однако из-за отсутствия средств выпуск учебника был передан другому частному издательству, которое заменило главу, написанную умершим автором, материалами, предоставленными другим лицом, без согласования с наследниками умершего и коллективом авторов учебника.

Вопросы. Вправе ли было издательство без согласия авторов передавать издание учебника другому издательству? Как следует с точки зрения закона расценить замену главы, написанной умершим, главой другого автора?

2.4. Тест

1. Авторское право на произведение возникает и охраняется законом, если:

а) автор или правопреемники – граждане Российской Федерации;
б) произведение впервые опубликовано в Российской Федерации;
в) произведение отвечает обоим критериям.

2. Авторское право на произведение возникает и охраняется законом с момента:

а) когда творческий результат выражен в объективной (материальной) форме;
б) государственной регистрации;
в) обнародования произведения.

3. Отсутствие знака охраны авторского права на произведении:

а) лишает автора правовой охраны;
б) не лишает автора произведения правовой охраны;
в) не влияет на правовую охрану, так как имеет чисто информационный характер.

4. Авторским правом охраняются:

1) высокохудожественные, глубоко научные произведения;
2) идеи, методы, концепции;
3) любой оригинальный творческий результат, независимо от его достоинств.

5. Название произведения:

а) является объектом авторского права;
б) не является объектом авторского права;
в) является объектом авторского права, если представляет собой результат творческой деятельности.

6. Делимое соавторство:

а) ограничивает право любого соавтора

самостоятельно использовать созданную им часть произведения;

б) не ограничивает право любого соавтора самостоятельно использовать созданную им часть произведения;

в) предусматривает, что соавторы будут использовать произведение совместно.

7. Авторское право распространяется:

а) на произведение в целом;

б) на отдельную часть произведения;

в) как на произведение в целом, так и на его отдельную часть.

8. Право собственности на произведение и право собственности на материальный объект, в котором это произведение выражено:

а) существуют независимо друг от друга;

б) взаимосвязаны между собой;

в) возникают в результате создания произведения.

9. Не являются объектами авторского права:

а) произведения народного творчества (фольклор);

б) аудиовизуальные произведения;

в) произведения, опубликованные анонимно.

10. Результат творческой деятельности составителя сборника заключается:

а) в отборе и взаимном расположении включенных в него материалов;

б) в оригинальном тексте включенных в него материалов;

в) в переработке отдельных материалов.

11. Переводы:

а) охраняются авторским правом как самостоятельные произведения;

б) не являются оригинальным результатом творческой деятельности;

в) охраняются авторским правом как самостоятельные произведения при условии, что

получено разрешение на перевод от автора оригинала произведения.

12. Служебные произведения создаются:

а) в рамках трудового договора;
б) в рамках лицензионного договора;
в) в рамках договора авторского заказа.

13. Исключительные права на использование служебного произведения принадлежат:

а) только автору;
б) всегда работодателю;
в) работодателю, если иное не предусмотрено трудовым договором.

14. Автором аудиовизуального произведения является:

а) режиссер-постановщик, автор сценария и автор музыкального произведения;
б) продюсер;
в) режиссер-постановщик и актеры.

15. Исключительное право на использование аудиовизуального произведения принадлежит:

а) его авторам;
б) изготовителю аудиовизуального произведения;
в) организации, осуществляющей публичное сообщение аудиовизуального произведения.

16. Авторское право по российскому законодательству охраняется:

а) с момента создания произведения в течение всей жизни автора;
б) с момента создания произведения всю жизнь автора и 50 лет после его смерти;
в) с момента создания произведения всю жизнь автора и 70 лет после его смерти.

17. К личным неимущественным правам относятся:

а) право авторства;
б) право на воспроизведение;

в) право на переработку произведения.

18. Право автора на имя охраняется:

а) бессрочно;
б) в течение всей жизни автора;
в) в течение 70 лет после смерти автора.

19. Юридическое лицо в качестве субъекта авторских прав:

а) может выступать;
б) не может выступать;
в) может выступать, если получило исключительные авторские права на основании договора.

20. Убытки, причиненные в результате отзыва автором своего произведения, возмещает:

а) сам автор;
б) государство;
в) убытки не подлежат возмещению, поскольку право на отзыв является неимущественным правом.

21. Право следования:

а) переходит к наследникам по закону;
б) переходит к наследникам по завещанию;
в) к наследникам не переходит.

22. Исчисление срока охраны авторского права начинается:

а) с 1 января года, следующего за годом, в котором произведение было опубликовано;
б) с момента опубликования произведения;
в) с 1 января текущего года, в котором произведение было опубликовано.

23. Не переходит по наследству:

а) право на обнародование произведения;
б) право на воспроизведение произведения;
в) право авторства.

24. Авторское право на произведение, созданное в

соавторстве, действует:

а) в течение всей жизни и 70 лет после смерти последнего автора, пережившего других соавторов;

б) в течение всей жизни и 70 лет после смерти каждого автора;

в) в течение 50 лет после смерти каждого из соавторов.

25. Общественным достоянием являются произведения:

а) автор которых неизвестен;

б) на которые истек срок действия авторского права;

в) опубликованные под псевдонимом.

26. Программы для ЭВМ и базы данных:

а) относятся к объектам авторского права;

б) относятся к объектам патентного права;

в) имеют особый режим охраны, отличный от авторского и патентного права.

27. В научно-художественной литературе свободное цитирование:

а) недопустимо;

б) допустимо;

в) допускается с обязательным указанием имени автора цитируемого произведения.

28. Публично произнесенные доклады:

а) являются объектом авторского права;

б) относятся к случаям свободного безвозмездного использования произведений;

в) не охраняются авторским правом, поскольку имеют информационный характер.

29. Обзор печати следует рассматривать как:

а) случай свободного безвозмездного использования произведения;

б) составное произведение;

в) цитирование.

30. Свободное использование произведения означает:

а) использование произведения без согласия автора и без выплаты ему вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора;

б) безвозмездное использование произведения;

в) использование произведения с выплатой фиксированного авторского вознаграждения.

31. В федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности могут быть зарегистрированы:

а) аудиовизуальные произведения;

б) любые объекты авторского права;

в) программы для ЭВМ и базы данных.

32. К случаям свободного использования произведения относится:

а) цитирование правомерно обнародованных произведений;

б) перевод произведения;

в) публичное исполнение произведения.

33. Исключительные права на готовое произведение автор может передать на основании:

а) лицензионного договора;

б) договора авторского заказа;

в) договора купли-продажи.

34. Знак охраны смежных прав проставляется:

а) на всех объектах смежных прав;

б) исполнениях и фонограммах;

в) аудиовизуальных произведениях.

35. Повторное «живое» исполнение:

а) является самостоятельным объектом смежных прав;

б) не является новым объектом смежных прав;

в) на повторное исполнение не распространяются права исполнителя.

36. Исключительное право на совместное исполнение принадлежит:

а) членам коллектива исполнителей;

б) руководителю коллектива исполнителей (дирижеру, режиссеру);

в) членам коллектива и его руководителю.

37. Использование фонограммы, опубликованной в коммерческих целях, допускается:

а) без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму и без выплаты вознаграждения;

б) без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму, но с выплатой вознаграждения;

в) без разрешения обладателя исключительного права на фонограмму.

38. Производителю фонограммы принадлежит:

а) право на имя;

б) право авторства;

в) право на использование фонограммы в любой форме.

39. Право на распространение фонограммы принадлежит:

а) исполнителю;

б) производителю фонограммы;

в) организации, управляющей имущественными правами авторов.

40. При постановке спектакля исполнительские права возникают:

а) у режиссера-постановщика на спектакль в целом;

б) исполнителей, участвующих в спектакле, на их исполнение;

в) у режиссера-постановщика на спектакль в целом и у каждого исполнителя, участвующего в спектакле, на его исполнение.

41. Исключительное право на исполнение действует в течение:

а) 50 лет с момента первого исполнения;

б) всей жизни исполнителя, но не менее 50 лет;

в) всей жизни исполнителя и 70 лет после его смерти.

42. Пользователи фонограмм:

а) должны представлять отчеты об их использовании в организацию по управлению правами авторов на коллективной основе;

б) выплачивают единовременное вознаграждение авторам и исполнителю;

в) использование правомерно опубликованных фонограмм относится к случаям свободного использования.

43. Производитель фонограммы осуществляет свои права:

а) на основании договора с исполнителем и автором записанного на фонограмму произведения;

б) на основании устного соглашения с автором и исполнителем;

в) в соответствии с планом, утвержденным руководителем студии звукозаписи.

44. Организации эфирного вещания осуществляют выплату вознаграждения за передачу исполнения в эфир:

а) непосредственно исполнителям;

б) изготовителю фонограммы;

в) через организации, управляющие имущественными правами авторов.

45. На запись передачи, еще не сообщенной в эфир, смежные права:

а) возникают;

б) не возникают;

в) возникают авторские права.

46. Необходимость в коллективном управлении правами возникает:

а) при использовании записей исполнений;

б) при «живом» исполнении;

в) при использовании объектов смежных прав без согласия правообладателей.

47. Организации, управляющие имущественными правами на коллективной основе, являются:

а) коммерческими организациями;
б) государственными организациями;
в) некоммерческими организациями.

48. Взаимоотношения между организацией, управляющей имущественными правами, и правообладателями авторских и смежных прав строятся на основании:

а) лицензионного договора;
б) устава организации;
в) постановления Правительства РФ.

49. За нарушение авторских и смежных прав размер компенсации составляет:

а) от 10 тыс. руб. до 5 млн руб.;
б) от 10 до 50 000 МРОТ;
в) от 5 тыс. руб. до 10 млн руб.

50. Обладатели авторских и смежных прав вправе требовать от нарушителя выплаты компенсации:

а) за допущенные правонарушения в целом;
б) за каждый случай неправомерного использования произведения;
в) за каждый случай неправомерного использования произведения либо за допущенные правонарушения в целом.

51. Получить конфискованные контрафактные экземпляры правообладатели:

а) могут вместо возмещения убытков;
б) не могут;
в) контрафактные экземпляры во всех случаях передаются правообладателю.

52. Основные государственные функции в сфере интеллектуальной собственности осуществляет:

а) Роспатент;
б) Минюст России;
в) Минэкономразвития России.

Глава 3. Распоряжение исключительным авторским и смежными правами

3.1. Краткий лекционный курс

Гражданский кодекс РФ предусматривает две основные договорные модели распоряжения исключительным правом на объекты интеллектуальной собственности:

1) договор об отчуждении исключительного права;

2) лицензионный договор.

По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю). Таким образом, по договору об отчуждении исключительные права полностью изымаются у автора.

По лицензионному договору одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар), предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах. В отличие от договора об отчуждении исключительного права заключение лицензионного договора не влечет переход исключительного права к лицензиату. Лицензиат может использовать произведение в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены лицензионным договором. Право использования произведения, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату.

В соответствии с п. 2 ст. 1233 ГК РФ «…к договорам о распоряжении исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, в том числе к договорам об отчуждении исключительного права и к лицензионным (сублицензионным) договорам, применяются общие положения об обязательствах (ст. 307–419 ГК РФ) и о договоре (ст. 420–453 ГК РФ), поскольку иное не установлено правилами раздела VII Гражданского кодекса Российской Федерации и не вытекает из содержания или характера исключительного права». Следовательно, к ним применяются основные принципы гражданского законодательства, а именно: равенство участников регулируемых им отношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления

нарушенных прав, их судебная защита (ст. 1 ГК РФ).

Статья 10 ГК РФ предусматривает общие принципы осуществления гражданских прав, в частности принцип разумности и добросовестности. Важное значение имеет принцип свободы договора, который выражается в возможности заключать договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные законами, в недопустимости понуждения к заключению договора, в определении условий договора по усмотрению сторон[4].

В соответствии с п. 3 ст. 420 ГК РФ к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (ст. 307–419 ГК РФ). При заключении договора стороны должны достигнуть соглашения по всем существенным его условиям. Это требование затрагивает все виды гражданско-правовых договоров, в число которых входят и договоры о распоряжении исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности[5].

В силу п. 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре. Тогда специальные нормы, регулирующие договоры, элементы которых использованы в смешанном договоре, обладают приоритетом при коллизии с нормами общей части обязательственного права. Однако такой вариант решения, и это предусмотрено все в том же п. 3 ст. 421, может быть парализован соглашением сторон или существом смешанного договора. Так, в п. 3 ст. 1236 ГК РФ предусмотрено, что в одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования результата интеллектуальной деятельности могут содержаться условия для лицензионных договоров разных видов (смешанный договор). В качестве примера смешанного договора можно привести договор авторского заказа (ст. 1288 ГК РФ). Это соглашение может носить как исключительный, так и неисключительный характер. Соответственно, предметом договора может быть отчуждение заказчику исключительного права на произведение, которое должно быть создано автором, либо же предоставление права использования этого произведения в установленных договором пределах (ст. 1286, 1287 ГК РФ).

Способы распоряжения исключительным правом на произведение

1) договор об отчуждении исключительного права;

2) лицензионный договор о предоставлении права использования произведения:

– неисключительная (простая) лицензия,

– исключительная лицензия.

– издательский лицензионный договор;

– договор авторского заказа.

В лицензионном договоре о предоставлении права использования произведения по общему правилу должен быть отражен конкретный способ использования произведения, срок, на который заключается лицензионный договор, и территория, на которой допускается использование произведения. В возмездном лицензионном договоре должен быть указан размер вознаграждения и порядок его исчисления, например фиксированный разовый платеж, периодические платежи, процентные отчисления от дохода (выручки) или другие формы лицензионного вознаграждения.

Специальной нормой лицензионного договора о предоставлении права использования произведения является устная форма заключения договора в периодическом печатном издании. Под периодическими печатными изданиями следует понимать газеты, журналы, периодически выпускаемые сборники. Если любой лицензионный договор заключен в устной форме, то это означает, что только договорному партнеру предоставлено неисключительное право на разовое использование произведения.

Предусмотрена особая форма лицензионных договоров о предоставлении права использования программ для ЭВМ и баз данных, суть которой состоит в следующем: каждый пользователь заключает с правообладателем договор присоединения (ст. 428 ГК РФ), условия которого изложены на приобретаемом экземпляре произведения или на его упаковке, а договор считается заключенным, когда пользователь начинает использование этого экземпляра программы для ЭВМ или базы данных.

Заключение договора с индивидуальным пользователем в отношении приобретения права на использование программ для ЭВМ и баз данных необходимо, так как запись программы для ЭВМ или базы данных в память персонального компьютера является актом воспроизведения. Даже если воспроизведение осуществляется гражданином в личных целях, оно все же может производиться только с согласия правообладателя.

В качестве разновидности лицензионного договора о

предоставлении права использования произведения законодатель выделил **издательский лицензионный договор** (ст. 1287 ГК РФ). По издательскому лицензионному договору лицензиат, получающий здесь специфическое наименование «издатель», обязуется использовать объект договора – произведение – путем его издания. Под изданием следует понимать воспроизведение произведения и распространение полученных экземпляров произведения. Издательским договор становится только в том случае, если издатель становится собственником изготовленных экземпляров произведений.

В соответствии с издательским договором лицензиат обязан начать использование произведения в определенный срок. Срок начала использования произведения может быть прямо указан в издательском договоре. Если срок не соблюден, лицензиар вправе односторонне отказаться от договора без возмещения лицензиару причиненных таким расторжением убытков. Если в издательском договоре не указан конкретный срок, в течение которого лицензиат обязан начать использование произведения, то применяется правило о «разумном» сроке исполнения обязательства, предусмотренное в п. 2 ст. 314 ГК РФ. Если лицензиар расторгает издательский договор в связи с тем, что лицензиат в установленный срок (в том числе в разумный срок) не начал использование произведения, то лицензиар вправе потребовать выплаты предусмотренного договором вознаграждения в полном размере.

Если возникает необходимость создать произведение, то заключается **договор авторского заказа**. Сторонами такого договора являются автор и заказчик. Заказчиком может быть любое физическое или юридическое лицо (ст. 1288 ГК РФ). В таком договоре требования к заказываемому произведению должны быть точно определены. Договор авторского заказа может предусматривать выплату автору аванса. Материальный носитель, на котором зафиксировано произведение, в соответствии с условиями договора может быть передан заказчику в собственность или во временное пользование.

В договоре авторского заказа предусматривается отчуждение заказчику исключительного права либо предоставление заказчику права на использование. При наличии неустранимых разногласий относительно содержания договора авторского заказа должно предполагать, что договор предусматривает отчуждение исключительного права; если же такие сомнения и разногласия возникают относительно объема и характера предоставляемого заказчику права на использование, то оно должно предполагаться исключительным и широким[6].

Передача материального носителя произведения должна быть осуществлена в срок, указанный в договоре. Если договор не предусматривает такого срока и не позволяет определить срока его исполнения, то он считается незаключенным.

Если автором не создано произведение в установленный срок, то при наличии уважительных причин предоставляется дополнительный срок, составляющий одну четвертую часть срока, предусмотренного для создания произведения.

Законодатель также устанавливает право заказчика односторонне отказаться от договора, если автор не представил произведение в течение основного срока, указанного в договоре. В этом случае дополнительный срок по договору не должен предоставляться в связи с утратой заказчиком интереса к договору авторского заказа (ст. 1289 ГК РФ).

Способы распоряжения исключительным правом на объекты смежных прав

1) договор об отчуждении исключительного права;

2) лицензионный договор о предоставлении права использования объекта смежного права:

– *неисключительная (простая) лицензия;*

– *исключительная лицензия.*

Законодательство практически не регламентирует особенности договоров по распоряжению смежными правами. В связи с этим правовое регулирование данных договоров осуществляется общими положениями гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках. Кроме того, целесообразно к данным договором применять, насколько это возможно, нормы законодательства об авторских договорах на основе принципа аналогии закона.

Существенным условием договоров о передаче смежных прав является условие о предмете: о характере передаваемых прав, способах использования смежных прав и объекте, в отношении которого передаются права, условия о сроке, территории действия передаваемых прав и вознаграждении за их использование. Среди иных условий, которые имеют важное значение именно для договоров об использовании объектов смежных прав, особенно в отношении производителей фонограмм, является условие о том, что передаваемые (предоставляемые) по договору права (в частности, права на запись) не должны нарушать прав третьих лиц, т. е. прав авторов, исполнителей и иных правообладателей.

Иногда смежные права связаны с произведениями, которые не охраняются авторским правом, например произведения, которые являются всеобщим достоянием. Однако исполнитель такого концерта (пианист и оркестр), так же как и производитель компакт-диска, содержащего запись концерта, будут пользоваться смежными правами в отношении, соответственно, своего исполнения концерта или его записи, т. е. в рассматриваемом случае никто не имеет права записывать живое исполнение такого концерта без разрешения исполнителей. Также никто не имеет права делать копии фонограммы, являющейся звукозаписью этого фортепианного концерта, без разрешения производителя звукозаписи.

Образцы договоров о распоряжении исключительным авторским правом в Приложении 4.

Глава 4. Патентное право и право на секрет производства

4.1. Краткий лекционный курс

4.1.1. Объекты патентного права

Объектами патентных прав являются результаты интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, отвечающие требованиям ГК РФ: ст. 1350 – для изобретений, ст. 1351 – для полезных моделей и ст. 1352 – для промышленных образцов.

Структура интеллектуальных прав на патент приведена на рис. 4.1.

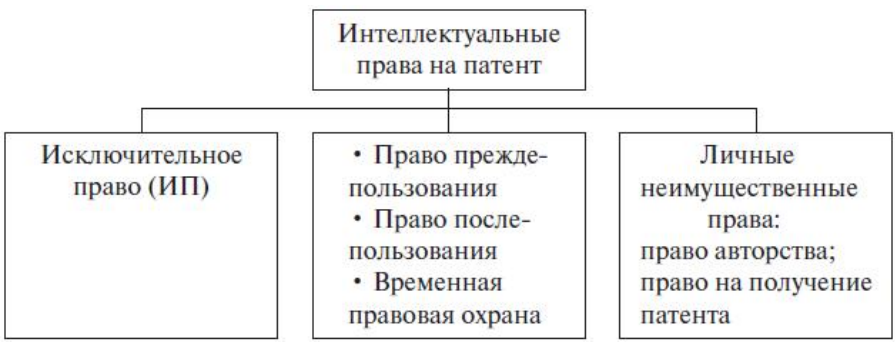


Рис. 4.1. Структура интеллектуальных прав на патент

Не могут быть объектами патентных прав:

1) способы клонирования человека;
2) способы модификации генетической целостности клеток зародышевой линии человека;
3) использование человеческих эмбрионов в промышленных и коммерческих целях;
4) иные решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Изобретения (И). В качестве изобретения охраняется техническое решение, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток) или способу. Изобретению предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Изобретение считается новым, если оно не известно из уровня техники. Изобретение имеет изобретательский уровень, если для специалиста оно явным образом не следует из уровня

техники. Уровень техники включает любые сведения, ставшие общедоступными в мире до даты приоритета изобретения.

Изобретение является промышленно применимым, если оно может быть использовано в промышленности, сельском хозяйстве, здравоохранении, других отраслях экономики или в социальной сфере.

Не являются изобретениями:

1) открытия;
2) научные теории и математические методы;
3) решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей;
4) правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
5) программы для ЭВМ;
6) решения, заключающиеся только в представлении информации.

Не предоставляется правовая охрана в качестве изобретения:

1) сортам растений, породам животных и биологическим способам их получения, за исключением микробиологических способов и продуктов, полученных такими способами;
2) топологиям интегральных микросхем.

Полезная модель (ПМ). В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству. Полезной модели предоставляется правовая охрана, если она является новой и промышленно применимой. При этом новизна определяется из уровня техники, включающего опубликованные в мире сведения о средствах того же назначения, что и заявленная полезная модель, и сведения об их применении в Российской Федерации, если такие сведения стали общедоступными до даты приоритета полезной модели.

Не предоставляется правовая охрана в качестве полезной модели:

1) решениям, касающимся только внешнего вида изделий и направленным на удовлетворение эстетических потребностей;
2) топологиям интегральных микросхем.

Промышленный образец (ПО). К промышленному образцу

относится художественно-конструкторское решение изделия. Промышленному образцу предоставляется правовая охрана, если по своим существенным признакам он является новым и оригинальным.

Промышленный образец является новым, если совокупность его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия и приведенных в перечне существенных признаков промышленного образца, не известна из сведений, ставших общедоступными в мире до даты приоритета промышленного образца.

Промышленный образец признается оригинальным, если его существенные признаки обусловлены творческим характером особенностей изделия.

Не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца:

1) решениям, обусловленным исключительно технической функцией изделия;
2) объектам архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленным, гидротехническим и другим стационарным сооружениям;
3) объектам неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ.

Исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец признается и охраняется при условии государственной регистрации изобретения, полезной модели или промышленного образца, на основании которой федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности выдает патент.

Патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец удостоверяет приоритет, авторство и исключительное право патентообладателя.

Условия патентоспособности:

1) изобретение:
– *новизна (абсолютная, мировая);*
– *изобретательский уровень;*
– *промышленная применимость.*
2) полезная модель:
– *новизна (относительная);*
– *промышленная применимость.*
3) промышленный образец:
– *новизна (абсолютная, мировая);*

– оригинальность (обусловленная творческим характером).

Патент на изобретение или полезную модель обеспечивает патентообладателю исключительное право в объеме патентной формулы.

Патент на промышленный образец обеспечивает патентообладателю исключительное право в объеме, определяемом совокупностью его существенных признаков, нашедших отражение на изображениях изделия.

4.1.2. Субъекты патентного права

Автор и соавторы. Автором изобретения, полезной модели или промышленного образца признается гражданин, творческим трудом которого создан соответствующий результат интеллектуальной деятельности. Лицо, указанное в качестве автора в заявке на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец, считается автором изобретения, полезной модели или промышленного образца, если не доказано иное.

Граждане, создавшие изобретение, полезную модель или промышленный образец совместным творческим трудом, признаются соавторами. Каждый из соавторов вправе использовать изобретение, полезную модель или промышленный образец по своему усмотрению, если соглашением между ними не предусмотрено иное.

Распоряжение правом на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец осуществляется авторами совместно.

Патентообладатель. Физическое или юридическое лицо, на имя которого выдан патент, является патентообладателем.

Работодатель. Право авторства на служебное изобретение, служебную полезную модель или служебный промышленный образец, созданные по трудовому договору, принадлежит работнику (автору), а исключительное право и право на получение патента – работодателю (юридическому лицу), если трудовым договором между работником и работодателем не предусмотрено иное.

Если в порядке выполнения служебных обязанностей работником создано патентоспособное решение, он обязан письменно уведомить об этом работодателя. Работодатель должен в течение четырех месяцев со дня уведомления его работником подать заявку на выдачу патента, или передать право

на получение патента, или сообщить работнику о сохранении информации в режиме коммерческой тайны.

Если работодатель получит патент, работник имеет право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты работодателем определяются договором между ним и работником.

Если работодатель в течение четырех месяцев не подаст заявку на выдачу патента, право на получение патента принадлежит работнику. В этом случае работодатель в течение срока действия патента имеет право использования служебного изобретения, служебной полезной модели или служебного промышленного образца в собственном производстве на условиях простой (неисключительной) лицензии с выплатой патентообладателю компенсации, размер, условия и порядок выплаты которой определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

Изобретение, полезная модель или промышленный образец, созданные работником с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя, не являются служебными. Право на получение патента и исключительное право на такие изобретение, полезную модель или промышленный образец принадлежат работнику. В этом случае работодатель вправе по своему выбору потребовать предоставления ему безвозмездной простой (неисключительной) лицензии на использование созданного результата интеллектуальной деятельности для собственных нужд на весь срок действия исключительного права либо возмещения расходов, понесенных им в связи с созданием изобретения, полезной модели или промышленного образца.

Государственный или муниципальный заказчик. Право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежат организации, выполняющей государственный или муниципальный контракт (исполнителю), Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, от имени которых выступает государственный или муниципальный заказчик, либо совместно исполнителю и Российской Федерации, исполнителю и субъекту Российской Федерации или исполнителю и муниципальному образованию.

Если в соответствии с государственным или муниципальным контрактом право на получение патента принадлежит заказчику,

он обязан подать заявку на выдачу патента в течение шести месяцев со дня его письменного уведомления исполнителем о получении патентоспособного решения. Если в течение указанного срока государственный или муниципальный заказчик не подаст заявку, право на получение патента принадлежит исполнителю.

Если право на получение патента и исключительное право на изобретение, полезную модель или промышленный образец на основании государственного или муниципального контракта принадлежат Российской Федерации, субъекту Российской Федерации или муниципальному образованию, исполнитель обязан путем заключения соответствующих соглашений со своими работниками и третьими лицами приобрести все права либо обеспечить их приобретение для передачи, соответственно, Российской Федерации, субъекту Российской Федерации и муниципальному образованию. При этом исполнитель имеет право на возмещение затрат, понесенных им в связи с приобретением соответствующих прав у третьих лиц.

Если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, принадлежит исполнителю, то патентообладатель по требованию государственного или муниципального заказчика обязан предоставить безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца для государственных или муниципальных нужд.

Если патент на изобретение, полезную модель или промышленный образец, созданные при выполнении работ по государственному или муниципальному контракту для государственных или муниципальных нужд, получен совместно на имя исполнителя и Российской Федерации, исполнителя и субъекта Российской Федерации или исполнителя и муниципального образования, государственный или муниципальный заказчик вправе предоставить безвозмездную простую (неисключительную) лицензию на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца в целях выполнения работ или осуществления поставок продукции для государственных или муниципальных нужд, уведомив об этом исполнителя.

Автору изобретения, полезной модели или промышленного образца вознаграждение выплачивает патентообладатель.

Патентный поверенный. В качестве патентного поверенного

может выступать гражданин Российской Федерации, постоянно проживающий на ее территории и зарегистрированный в Роспатенте. Другие требования к патентному поверенному, порядок его аттестации и регистрации, а также его правомочия в отношении ведения дел, связанных с правовой охраной результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, устанавливаются законом.

Патентные поверенные оказывают помощь заявителям в ведении дел с Роспатентом. Граждане, постоянно проживающие за пределами территории Российской Федерации, и иностранные юридические лица ведут дела с Роспатентом только через патентных поверенных, зарегистрированных в указанном федеральном органе, если международным договором Российской Федерации не предусмотрено иное.

Полномочия патентного поверенного или иного представителя удостоверяются доверенностью, выданной заявителем, правообладателем или иным заинтересованным лицом.

Патентное ведомство. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности – Российское агентство по патентам и товарным знакам (Роспатент). В структуру Роспатента входят:

1) Федеральный институт промышленной собственности (ФИПС). Туда подается заявка на выдачу патента, там проводится государственная экспертиза, выдается патент. В структуру ФИПС входит Всероссийская патентная библиотека, крупнейшее в Европе хранилище патентов;

2) Российская государственная академия интеллектуальной собственности (РГАИС);

3) издательский центр «Патент»;

4) Палата по патентным спорам – судебный орган, который рассматривает споры в административном порядке.

4.1.3. Исключительное право патентообладателя

Содержание исключительного права на изобретение, полезную модель и промышленный образец, охраняемого в рамках патентного права, раскрывается в ст. 1358 ГК РФ.

Патентообладателю принадлежит исключительное право на использование запатентованного объекта, в частности:

• ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление,

применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец;

• совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом;

• совершение указанных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

• осуществление способа, в котором используется изобретение, в частности путем применения этого способа.

Изобретение или полезная модель признаются использованными в продукте или способе, если продукт содержит, а в способе использован каждый признак изобретения или полезной модели, приведенный в независимом пункте содержащейся в патенте формулы изобретения или полезной модели, либо признак, эквивалентный ему и ставший известным в качестве такового в данной области техники до совершения в отношении соответствующего продукта или способа действий.

Промышленный образец признается использованным в изделии, если такое изделие содержит все существенные признаки промышленного образца, нашедшие отражение на изображениях изделия и приведенные в перечне существенных признаков промышленного образца.

В патентном праве к числу случаев свободного использования относятся:

1) свободное применение запатентованных объектов в конструкции или при эксплуатации транспортных средств или космической техники иностранных государств;

2) проведение научного исследования продукта или способа, либо научного исследования изобретения, в котором использованы изобретение, полезная модель, промышленный образец, либо проведение эксперимента над таким продуктом, способом или изделием;

3) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца при чрезвычайных обстоятельствах (стихийных бедствиях, катастрофах, авариях);

4) использование изобретения, полезной модели или промышленного образца для удовлетворения личных, семейных, домашних или иных не связанных с

предпринимательской деятельностью нужд;

5) разовое изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием изобретения;

6) ввоз на территорию Российской Федерации, применение, предложение о продаже, продажа, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы изобретение или полезная модель, либо изделия, в котором использован промышленный образец (ст. 1359 ГК РФ).

Срок действия патента отсчитывается со дня подачи заявки в Роспатент:

1) патент на изобретение – 20 лет (патент на лекарственное средство, агрохимикат может быть продлен, но не более чем на пять лет);

2) полезная модель – 10 лет (может быть продлен, но не более чем на три года);

3) патент на промышленный образец – 15 лет (может быть продлен, но не более чем на 10 лет).

4.1.4. Секрет производства (ноу-хау)

Право на секрет производства (ноу-хау). Ноу-хау признаются сведения:

1) производственные, технические, экономические, организационные;

2) о результатах индивидуальной деятельности в научно-технической сфере;

3) о способах осуществления профессиональной деятельности.

Эти сведения должны иметь действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам. Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание.

Правообладатели ноу-хау:

1) физическое или юридическое лицо, самостоятельно и добросовестно получившее информацию;

2) работодатель, если ноу-хау создано работником в

связи с выполнением трудовых обязанностей;

3) подрядчик (исполнитель), если ноу-хау получено при выполнении работ по договору;

4) государственный или муниципальный заказчик, если ноу-хау получено при выполнении государственного или муниципального контракта.

Глава 75 ГК РФ определяет исключительное право на использование секрета производства путем:

1) изготовления изделий;

2) реализации экономических и организационных решений.

Исключительное право на служебный секрет производства, созданный работником в связи с исполнением своих служебных обязанностей, принадлежит работодателю. Работник, которому стал известен секрет производства, обязан сохранять его в режиме конфиденциальности.

Если при выполнении работ по договору или по государственному (муниципальному) контракту, получен секрет производства, то обладатель исключительного права на его использование должен быть отражен в государственном контракте (договоре).

4.2. Вопросы и задачи

Вопросы

1. Что такое приоритет поданной заявки? Какие последствия имеют совпадение приоритетов поданных заявок?

2. Кому принадлежат исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, созданные при выполнении работ по государственному контракту?

3. Каким нормативным правовым документом руководствоваться при определении годовых пошлин за поддержание в силе патента на изобретение и патента на полезную модель?

4. Какие требования законодатель предъявляет к заявке на выдачу патента? Кто подписывает заявку от имени организации? Обязательно ли участие в данной процедуре патентного поверенного?

5. Что является гарантией инновации?

6. Может ли технический стандарт быть защищен патентом?

Задачи

Задача 4.1. Одна российская компания заинтересована в приобретении исключительных прав на ноу-хау и патент, принадлежащих другой компании.

Вопрос. На основании какого договора передаются эти исключительные права?

Задача 4.2. Патент на служебное изобретение передан другой организации по договору об отчуждении патента.

Вопрос. Должен ли новый патентообладатель выплатить авторам вознаграждение?

Задача 4.3. Мастер и технолог разработали и внедрили у себя на производстве способ изготовления кистей. После пятимесячного использования предложенного способа была выявлена его большая эффективность. Авторы разработки предложили администрации запатентовать разработку в качестве изобретения, но, не получив ответа в течение двух месяцев, подали заявку от собственного имени. При этом в целях ускорения приобретения исключительных прав на созданный ими способ они решили запатентовать его не в качестве изобретения,

а как полезную модель. Патентное ведомство отказало в выдаче патента на полезную модель, сославшись на нарушение заявителями действующего законодательства.

Вопросы. Правильно ли решение, принятое по заявке? Если заявителями допущены нарушения, назовите их и укажите, сохранилась ли возможность их устранения.

Задача 4.4. Институту выдан патент на изобретение. Автору этого изобретения стало известно, что одно из предприятий использует это изобретение в технологическом процессе. Администрация института отказывается от возбуждения судебного дела против этого предприятия, с которым имеет давнюю и крепкую связь.

Вопрос. Вправе ли автор обратиться в суд для защиты своих интересов?

Задача 4.5. Акционерное общество (АО), владеющее патентом на «Способ придания эффекта полупрозрачности тканям», обнаружило, что на рынке другим предприятием реализуется ткань, имеющая существенное сходство с запатентованной технологией. АО потребовало прекращения производства тканей по его технологии и возмещения нарушителями причиненных убытков. Предприятия выполнить требования АО в добровольном порядке отказались, в связи с чем АО обратилось с соответствующими исками в арбитражный суд.

В ходе судебного разбирательства ответчик заявил, что он действительно использовал запатентованный АО способ производства тканей, но в значительно усовершенствованном виде, что подтверждается поданной им заявкой на выдачу патента на изобретение «Способ получения крученой нити».

Вопрос. Как должен быть разрешен возникший спор?

Задача 4.6. В Роспатент поступили две заявки – на изобретение (в октябре) и на полезную модель (в ноябре). Заявителю, подавшему заявку в ноябре (поздняя дата приоритета), был выдан патент на полезную модель «Устройство для разработки прессовых соединений». По поступившей в октябре заявке (ранняя дата приоритета) на выдачу патента на изобретение «Устройство для выпрессовки наружных колец» решение еще не принято.

Авторы заявки на изобретение считают, что техническое решение, охарактеризованное в формуле полезной модели, на которую уже выдан патент, повторяет совокупность существенных признаков формулы их изобретения. Авторы обратились к

патентному поверенному с просьбой оказать им помощь в подготовке возражения против выдачи патента на полезную модель в Палату по патентным спорам.

Вопросы. Почему государственной экспертизой не было принято решение по заявке на выдачу патента на изобретение с более ранней датой приоритета, чем заявка на полезную модель? Что определяет объем правовой охраны, обеспечиваемой патентом?

Задача 4.7. Гражданин Ахундов в течение длительного времени работал в Управлении железной дороги. В процессе выполнения трудовых обязанностей Ахундов разработал систему охранной сигнализации, которая была смонтирована на 56 объектах железной дороги.

Ахундов обращался к руководству с предложением запатентовать устройство, однако не нашел понимания. Он самостоятельно подал в Роспатент заявку, по которой был выдан патент на полезную модель «Устройство системы охранной сигнализации».

Вопрос. Какие права гражданин Ахундов имеет в отношении полезной модели и какие требования он может предъявить к Управлению железной дороги?

Задача 4.8. На предприятии художественных промыслов была разработана новая модель чайного сервиза, расписанного по эскизам художника Маркова. В связи с предстоящим запуском модели в производство возник вопрос о необходимости обеспечения охраны исключительных прав предприятия и художника-дизайнера.

Юридическая фирма, к которой предприятие обратилось за консультацией, разъяснила, что наилучшим способом охраны было бы признание данной разработки промышленным образцом. Однако сделать это невозможно, так как рассматриваемое художественно-конструкторское решение не обладает промышленной применимостью, а предполагает ручную роспись каждого изделия.

Вопрос. Насколько данная юридической фирмой консультация соответствует положениям законодательства?

Задача 4.9. В Роспатент была подана заявка на выдачу патента на изобретение «Конструкция телескопического трехконтурного котла». В результате экспертизы по существу в выдаче патента было отказано в силу отсутствия мировой новизны. При этом экспертиза ссылалась на заявку другого

автора с ранней датой приоритета, в которой описана тождественная конструкция котла.

Вопрос. Каким образом заявитель может обеспечить исключительное право на разработанную им конструкцию?

Задача 4.10. Текстильный институт, обладатель патента на «Способ получения фасонной пряжи», обнаружил, что запатентованная им технология используется трикотажной фабрикой без его разрешения, вследствие чего обратился к нарушителю с требованиями прекратить дальнейшее использование технологии и возместить причиненные убытки.

Однако трикотажная фабрика отклонила требования, сославшись на то, что соответствующая технология разработана на фабрике независимо от института. Институт обратился в арбитражный суд с иском о защите своих патентных прав.

Вопросы. Какое решение должен принять арбитражный суд, если трикотажная фабрика докажет, что начала использовать разработку:

– до подачи институтом заявки на получение патента;

– после официальной публикации о ней в Бюллетене Роспатента, но до выдачи патента?

Задача 4.11. Гражданину Смирнову было отказано в выдаче патента на промышленный образец «Комплект мебели для холла» в связи с отсутствием мировой новизны и промышленной применимости. На дату приоритета в журнале «Мебель для вас» была опубликована информация о новых образцах отечественной мебели, намеченных к выпуску, и среди них фигурировал «Комплект мебели для холла». При этом экспертиза отметила, что заявленный комплект мебели можно изготовить только вручную.

Вопросы. Какие условия патентоспособности промышленного образца? Правомерно ли решение Роспатента? Каким образом Смирнов может защитить свои исключительные права на комплект мебели?

Задача 4.12. Авторы создали рисунки, которые были использованы на предприятии при выпуске платков. Авторы – работники предприятия потребовали от администрации предприятия заключения с ними лицензионного договора на использование их рисунков, охраняемых авторским правом.

Администрация предприятия отвергла требования авторов, указывая на то, что в трудовом договоре прямо записано, что

право на использование всех творческих результатов труда авторов принадлежит работодателю. Кроме того, администрация считает, что платки являются промышленными образцами и авторским правом не охраняются.

Вопросы. Кто прав в этом споре? Каковы права авторов служебных произведений? Какие произведения считаются выполненными в порядке служебного задания? Как охраняются промышленные образцы?

Задача 4.13. Гражданин Волков подал заявку на изобретение в Роспатент. По заявке была проведена формальная экспертиза с положительным результатом и установлен приоритет изобретения по дате подачи заявки. После чего от автора поступило ходатайство, оплаченное патентной пошлиной, о проведении экспертизы заявки по существу. В процессе экспертизы выяснилось, что в Германии опубликована аналогичная заявка с более ранним приоритетом.

Вопросы. Повлияет ли публикация в Германии на выдачу патента на изобретение в России? Обоснуйте ответ. Может ли возникнуть у Волкова исключительное право на созданное им техническое решение?

Задача 4.14. Соавторам патента на полезную модель «Устройство для кондиционирования воздуха» поступило предложение от ЗАО о заключении договора об отчуждении патента. Двое из трех соавторов выразили готовность заключить договор об отчуждении патента на предложенных условиях, однако третий соавтор против этого категорически возражал, доказывая, что им нужно самим продолжить усовершенствование установки и получить патент на изобретение, который в последующем может быть реализован с большей выгодой. Поскольку достичь соглашения не удалось, соавторы обратились за разъяснением к юристу.

Вопросы. Какое разъяснение должно быть дано? Какие способы переуступки патентных прав на использование запатентованных разработок предусматривает действующее законодательство? В чем их принципиальное различие?

Задача 4.15. Строительное предприятие изготовило и эксплуатирует техническую установку, защищенную патентом, принадлежащим другой организации.

Вопросы. Можно ли квалифицировать действие строительного предприятия как нарушение исключительного права патентообладателя? Изменилась бы правовая ситуация,

если бы строительное предприятие изготовило и эксплуатировало установку, защищенную патентом за рубежом?

Задача 4.16. Работники технологического бюро Чернышев и Хромов в порядке выполнения служебного задания разработали «Способ получения гашеной извести», на который получен патент.

Начальник технологического бюро Фролов и сотрудник технологического бюро Власов направили в суд иски о включении их в число соавторов изобретения. В исковом заявлении Фролов указал, что он как начальник осуществлял общее руководство работами, которые завершились созданием новой технологии. В исковом заявлении Власова отмечалось, что именно он подсказал Чернышеву и Хромову идею нового способа, а также проделал большую работу по поиску и анализу аналогов изобретения.

Вопрос. Подлежат ли удовлетворению заявленные исковые требования?

Задача 4.17. Гражданин Новиков получил новый вид пластмассы, обладающей повышенной упругостью. Он полагает, что из этой пластмассы можно изготавливать валики для печатных машинок, что позволит существенно снизить шум при их работе. Но автор не знает, с чего начать оформление заявки на патент.

Вопрос. На какой объект патентного права целесообразнее подать заявку? Обоснуйте ответ.

Задача 4.18. Группе лиц выдали патент на «Систему смазки двигателя». Гражданин Жуков предъявил к ним иск о признании его автором этого изобретения, мотивировав свое требование тем, что в изобретении ответчиков использован тот же принцип действия, что и в разработанной им системе, на которую им подана заявка на год раньше ответчиков. Но заявка истца была отклонена за отсутствием в ней новизны и промышленной применимости.

Группа авторов считает, что по ряду существенных признаков разработанная ими система смазки принципиально отличается от системы, разработанной Жуковым.

Вопросы. Какое решение примет суд? Кто является автором результата творческой деятельности? Что определяет объем правовой охраны, предоставляемой патентом?

Задача 4.19. Автор получил от работодателя вознаграждение за использование своего изобретения. По мнению автора, оно несоизмеримо мало по сравнению с выгодой, которую

предприятие получило в результате использования изобретения.

Вопрос. Может ли автор, подсчитав экономический эффект от изобретения, путем обращения в суд заставить администрацию предприятия выплатить ему достойное вознаграждение?

Задача 4.20. Группа научных сотрудников при изучении окислительно-восстановительных свойств подземных вод установила, что вместе с дождем растворимый в ней атмосферный кислород проникает на большие глубины в подземные воды. Ранее в науке считалось, что кислород содержится лишь в тонком поверхностном слое Земли. По мнению ученых, открытое явление очень важно для правильного ведения поисковых работ. В частности, на его основе может быть разработан принципиально новый метод поиска полезных ископаемых.

Ученые обратились за консультацией к юристу-патентоведу относительно закрепления своего приоритета и авторских прав.

Вопрос. Какие разъяснения должны быть им даны юристом?

Задача 4.21. Согласно положениям патентного права, описание изобретения в патенте должно раскрывать изобретение с полнотой, достаточной для его реализации. Однако заявитель, безусловно, стремится сохранить в тайне некоторые особенности патентуемого объекта.

Вопрос. Как заявитель может реализовать свое стремление?

4.3. Тест

1. К объектам патентного права относятся:

а) программы для ЭВМ, изобретения;
б) изобретения, полезные модели, промышленные образцы;
в) изобретения, полезные модели, товарные знаки.

2. Не являются изобретениями:

а) вещества и способы;
б) научные теории, открытия, математические методы;
в) культуры клеток растений или животных.

3. Изобретением не может быть признано:

а) новое устройство;
б) новый способ;
в) новая структура управления.

4. Срок действия патента на изобретение составляет:

а) 20 лет;
б) 15 лет;
в) 10 лет.

5. Продление срока действия патента на изобретение:

а) не допускается ни в каком случае;
б) допускается всегда;
в) допускается, если изобретение относится к лекарственному средству, пестициду или агрохимикату.

6. Срок действия патента исчисляется с даты:

а) подачи заявки в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;
б) получения патента правообладателем;
в) регистрации патента в Государственном реестре.

7. В качестве полезных моделей охраняются:

а) топологии интегральных микросхем;

б) технические решения, относящиеся только к устройству;

в) способы, вещества, штаммы микроорганизмов.

8. Условия патентоспособности «новизна» и «оригинальность» соответствуют:

а) изобретению;

б) полезной модели;

в) промышленному образцу.

9. В качестве «промышленного образца» охраняются:

а) конструктивное выполнение средств производства;

б) художественно-конструкторское решение изделия;

в) обозначения, помогающие отличать товары одних производителей от однородных товаров других производителей.

10. К существенным признакам промышленного образца относятся:

а) последовательность выполнения технологических операций;

б) совокупность конструктивных элементов;

в) особенности внешнего вида изделия.

11. Право на получение патента на изобретение, созданное работником в связи с выполнением служебных обязанностей, принадлежит:

а) работнику, если иное не предусмотрено договором;

б) работодателю, если иное не предусмотрено договором;

в) во всех случаях работнику.

12. Работодатель, уведомленный работником о создании изобретения, не должен:

а) передавать право подачи заявки на выдачу патента другому лицу;

б) хранить созданное изобретение в тайне;

в) раскрывать существо изобретения другим лицам.

13. Патент, полученный на имя работника, в производстве работодателя использоваться:

а) не может;
б) может во всех случаях;
в) может только с выплатой патентообладателю компенсации, определяемой на основе договора.

14. Работнику, автору патента на служебное изобретение, должны быть выплачены работодателем:

а) компенсация;
б) вознаграждение;
в) ничего, так как работник получает заработную плату.

15. Размер вознаграждения за служебное изобретение и порядок его выплаты определяются:

а) Правительством РФ;
б) договором, заключаемым между работником и работодателем;
в) приказом по данному предприятию.

16. Российской Федерации и субъектам РФ право на получение патента принадлежать:

а) не может ни при каких условиях;
б) может без каких-либо ограничений;
в) может, если изобретение создано при выполнении работ по государственному контракту.

17. Патент на изобретение, принадлежащий исполнителю работ по государственному контракту:

а) может быть использован только его правообладателем;
б) должен быть предоставлен по требованию государственного заказчика на основании неисключительной безвозмездной лицензии;
в) может быть передан государственному заказчику на общих основаниях путем заключения лицензионного договора.

18. Автору изобретения, созданного по государственному заказу, вознаграждение выплачивается:

а) организацией – исполнителем заказа;
б) государственным заказчиком;
в) патентообладателем.

19. Права на изобретения, созданные при выполнении работ по государственному контракту, принадлежат:

а) исполнителю;
б) заказчику;
в) это определено в договоре-контракте.

20. Нарушением исключительного права патентообладателя является:

а) введение в гражданский оборот на территории Российской Федерации продукта, в котором использованы запатентованные решения;
б) изготовление в аптеках по рецептам врачей лекарственных средств с использованием запатентованного изобретения;
в) проведение научного исследования или эксперимента над продуктом, в котором использовано запатентованное изобретение.

21. Не признается нарушением исключительных прав патентообладателя применение средств, содержащих изобретение:

а) в личных целях без получения дохода;
б) личных целях;
в) строительстве.

22. Добросовестное использование тождественного решения, созданного независимо от автора изобретения, называется:

а) временной правовой охраной;
б) правом преждепользования;
в) правом послепользования.

23. Передача права преждепользования:

а) не допускается ни при каких условиях;
б) допускается по патентно-лицензионному договору;
в) допускается совместно с производством, на

котором имело место использование тождественного решения.

24. Право на использование изобретения, полезной модели, промышленного образца не может быть передано на основании:

а) лицензионного договора;
б) договора об отчуждении;
в) договора о возмездном оказании услуг.

25. Представлять интересы правообладателей в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности могут:

а) патентные представители;
б) патентные поверенные;
в) юрист фирмы.

26. Зарубежные правообладатели ведут дела с Федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности:

а) самостоятельно;
б) через зарубежного патентного поверенного;
в) через патентного поверенного, зарегистрированного в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

27. В отношении полезной модели проводится:

а) только формальная экспертиза;
б) только экспертиза по существу;
в) формальная экспертиза и экспертиза по существу.

28. Приоритет изобретения устанавливается:

а) по дате подачи заявки в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности;
б) по дате почтового отправления в Федеральный орган государственной власти по интеллектуальной собственности;
в) по дате создания изобретения.

29. Патентообладателем является:

а) автор изобретения;
б) организация, в которой работает создатель изобретения;
в) любое физическое или юридическое лицо, на имя которого выдан патент.

30. Объем правовой охраны, предоставляемой патентом, определяется:

а) описанием к патенту;
б) описанием к патенту и чертежами;
в) формулой изобретения.

31. По заявке на изобретение проводится:

а) только формальная экспертиза;
б) только экспертиза по существу;
в) формальная экспертиза и экспертиза по существу.

32. Срок, в течение которого Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности должен рассмотреть заявку на изобретение, составляет:

а) 18 месяцев;
б) 3 года;
в) законодательно не определен.

33. Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности публикует сведения о заявке на изобретение:

а) по истечении 6 месяцев с даты поступления заявки;
б) после проведения формальной экспертизы;
в) через 18 месяцев с даты поступления заявки.

34. Экспертиза заявки на изобретение по существу проводится:

а) в обязательном порядке по всем заявкам;
б) на основании ходатайства заявителя и при условии завершения формальной экспертизы;
в) на основании ходатайства заявителя и уплаты пошлины.

35. Свое несогласие с решением экспертизы об отказе в выдаче патента заявитель может обжаловать:

а) в арбитражном суде;
б) в третейском суде;
в) в Палате по патентным спорам.

36. Временная правовая охрана изобретения осуществляется в период:

а) с даты публикации сведений о заявке до даты публикации сведений о выдаче патента;
б) с даты приоритета заявки до даты публикации сведений о выдаче патента;
в) после публикации сведений о выдаче патента.

37. Патентное право допускает преобразование:

а) заявки на изобретение в заявку на промышленный образец;
б) заявки на изобретение в заявку на полезную модель;
в) заявки на полезную модель в заявку на промышленный образец.

38. Действие патента в случае неуплаты пошлины за поддержание патента в силе:

а) может быть восстановлено, если ходатайство подано в течение трех лет со дня истечения срока уплаты патентной пошлины;
б) не может быть восстановлено ни при каких условиях;
в) может быть восстановлено, если ходатайство подано в течение года со дня истечения срока уплаты патентной пошлины.

39. Использование патента на изобретение между датой прекращения действия патента и датой публикации в официальном бюллетене о восстановлении действия патента называется:

а) правом послепользования;
б) правом преждепользования;
в) временной правовой охраной.

40. Заявка на секретное изобретение не может быть подана:

а) физическими лицами, гражданами РФ;

б) российскими юридическими лицами;

в) иностранными физическими и юридическими лицами.

Глава 5. Права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий

5.1. Краткий лекционный курс

К числу средств индивидуализации относят:

– фирменное наименование (ФН);
– товарный знак и знак обслуживания (ТЗ);
– наименование место происхождения товара (НМПТ);
– коммерческое обозначение (КО).

5.1.1. Право на фирменное наименование

Фирменное наименование является средством индивидуализации юридического лица, являющегося коммерческой организацией, под которым она выступает в гражданском обороте, указывает в учредительных документах и которое включается в единый государственный реестр юридических лиц. Юридическое лицо должно иметь полное и может иметь сокращенное фирменное наименование на русском языке.

Фирменное наименование юридического лица должно содержать указание на его организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица, которое не может состоять только из слов, обозначающих род деятельности. В фирменное наименование юридического лица не могут включаться:

– полные или сокращенные официальные наименования иностранных государств, а также слова, производные от таких наименований;
– полные или сокращенные официальные наименования федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления;
– полные или сокращенные наименования международных и межправительственных организаций;
– полные или сокращенные наименования общественных объединений;
– обозначения, противоречащие общественным интересам, а также принципам гуманности и морали.

Фирменное наименование государственного унитарного предприятия может содержать указание на принадлежность

такого предприятия соответственно Российской Федерации и субъекту РФ. Включение в фирменное наименование юридического лица официального наименования Российская Федерация или Россия, а также слов, производных от этого наименования, допускается по разрешению, выдаваемому в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

Юридическому лицу принадлежит исключительное право использования своего фирменного наименования в качестве средства индивидуализации:

– на вывесках;

– бланках;

– в счетах и иной документации;

– в объявлениях и рекламе;

– на товарах или их упаковках.

Распоряжение исключительным правом на фирменное наименование (в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования фирменного наименования) не допускается.

Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства могут быть введены в заблуждение потребители и (или) контрагенты, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее. Обладатель такого исключительного права может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку (знаку обслуживания) либо полного или частичного запрета на использование фирменного наименования или коммерческого обозначения.

Международная практика рекомендует в качестве произвольной части фирменного наименования использовать словесный товарный знак. Товарный знак и фирменное наименование выполняют одинаковые функции:

– гарантия качества;

– борьба за потребителя;

– реклама товара.

Исключительное право на фирменное наименование возникает со дня государственной регистрации юридического лица и прекращается в момент исключения фирменного наименования из единого государственного реестра юридических лиц в связи с прекращением юридического лица либо изменением его фирменного наименования.

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут

использоваться правообладателем в составе принадлежащего ему коммерческого обозначения. Фирменное наименование, включенное в коммерческое обозначение, охраняется независимо от охраны коммерческого обозначения.

Фирменное наименование или отдельные его элементы могут быть использованы правообладателем в принадлежащем ему товарном знаке и знаке обслуживания. Фирменное наименование, включенное в товарный знак или знак обслуживания, охраняется независимо от охраны товарного знака или знака обслуживания.

5.1.2. Право на товарный знак (знак обслуживания)

Товарный знак – обозначение, служащее для индивидуализации товаров, работ и услуг. Обладателем исключительного права на товарный знак может быть юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

Исключительное право на товарный знак возникает в результате государственной регистрации в Роспатенте и обеспечивает охрану на территории РФ. На товарный знак, зарегистрированный в Государственном реестре товарных знаков, выдается охранный документ – свидетельство, которое удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право в отношении указанных в свидетельстве товаров, работ и услуг.

Товарный знак охраняется в конкретном цвете или цветовом сочетании. В качестве товарных знаков могут быть зарегистрированы словесные, изобразительные, объемные и другие обозначения или их комбинации.

Среди товарных знаков особое место занимают общеизвестные и коллективные товарные знаки. Коллективный знак является товарным знаком, предназначенным для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками.

Общеизвестный товарный знак – знак, ставший известным широкому кругу заинтересованных потребителей и служащий гарантией высокого качества продукции и товаров, маркируемых этим знаком. Общеизвестный товарный знак охраняется на территории РФ как на основании государственной регистрации, так и не имеющий правовой охраны, но который в результате интенсивного использования приобрел широкую известность.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;

2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения:

1) с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (ст. 1492 ГК РФ) в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной;

2) товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет;

3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения

с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

Исключительное право на товарный знак может быть осуществлено для индивидуализации товаров, работ или услуг, в отношении которых товарный знак зарегистрирован, в частности путем размещения товарного знака:

1) на товарах, в том числе на этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ;

2) при выполнении работ, оказании услуг;

3) на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

4) в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

5) в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

Никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его товарным знаком обозначения в отношении товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, или однородных товаров, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными.

Правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя вместо возмещения убытков выплаты компенсации:

1) в размере от 10 тыс. до 5 млн руб., определяемом по усмотрению суда исходя из характера нарушения;

2) в двукратном размере стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак.

Не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории РФ непосредственно правообладателем или с его согласия.

Правообладатель обязан использовать свой товарный знак. Правовая охрана товарного знака может быть прекращена

досрочно в отношении всех товаров или части товаров, для индивидуализации которых товарный знак зарегистрирован, вследствие неиспользования товарного знака непрерывно в течение любых трех лет после его государственной регистрации. Заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования может быть подано заинтересованным лицом в палату по патентным спорам по истечении указанных трех лет при условии, что вплоть до подачи такого заявления товарный знак не использовался. Бремя доказывания использования товарного знака лежит на правообладателе.

Исключительное право на товарный знак действует в течение 10 лет со дня подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Срок действия исключительного права на товарный знак может быть продлен на 10 лет по заявлению правообладателя, поданному в течение последнего года действия этого права. Продление срока действия исключительного права на товарный знак возможно неограниченное число раз. Образец заявки на регистрацию товарного знака приведен в приложении 5.

5.1.3. Наименование места происхождения товара

Наименование места происхождения товара (НМПТ) – средство индивидуализации товаров работ и услуг, определено Парижской конвенцией по охране промышленной собственности (1883 г.), и Мадридским соглашением о пресечении ложных или вводящих в заблуждение указаний происхождения на товарах (1891 г.). Россия членом Соглашения не является.

Правовая охрана НМПТ в России осуществляется:

1) с 1992 по 2007 гг. – Законом РФ от 23.09.1992 № 3520-I «О товарных знаках, знаках обслуживания, наименованиях места происхождения товаров»;
2) с 2007 г. – частью четвертой ГК РФ.

НМПТ – обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное, полное или сокращенное наименование страны, городского или сельского поселения, местности или другого географического объекта, а также производное от такого наименование и ставшее известным в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом

определяются характерными природными условиями или людскими факторами.

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее наименование географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его производства.

Исключительное право на НМПТ возникает только в результате его государственной регистрации. Заявка подается (в том числе через патентного поверенного) в Роспатент. Охранный документ – свидетельство, выдается на 10 лет с правом бесконечного продления. Если географический объект, наименование которого заявляется в качестве НМПТ, находится на территории РФ, к заявке прилагается заключение уполномоченного Правительством РФ органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами. К заявке на предоставление исключительного права на ранее зарегистрированное НМПТ, находящегося на территории РФ, прилагается заключение компетентного органа о том, что в границах данного географического объекта заявитель производит товар, обладающий особыми свойствами, указанными в Государственном реестре наименований мест происхождения товаров Российской Федерации (Государственный реестр наименований).

Если географический объект, наименование которого заявляется в качестве наименования места происхождения товара, находится за пределами Российской Федерации, к заявке прилагается документ, подтверждающий право заявителя на заявленное наименование места происхождения товара в стране происхождения товара.

К заявке также прилагается документ, подтверждающий уплату пошлины за подачу заявки в установленном размере.

НМПТ охраняется в течение всего времени существования возможности производить товар, особые свойства которого исключительно или главным образом определяется природными условиями или человеческим фактором.

Исключительное право НМПТ может быть предоставлено любому лицу, которое в границах данного географического объекта производит товар с особыми свойствами. Обладателем

исключительного права использования наименования указанного места происхождения товара может быть только лицо, право которого на использование такого наименования охраняется в стране происхождения товара. НМПТ может быть зарегистрировано одним или несколькими гражданами либо юридическими лицами. Распоряжение исключительным правом на наименование места происхождения товара, в том числе путем его отчуждения или предоставления другому лицу права использования этого наименования, не допускается.

На территории РФ действует исключительное право использования наименования места происхождения товара, зарегистрированное федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации. Не допускается использование зарегистрированного наименования места происхождения товара лицами, не имеющими соответствующего свидетельства, даже если при этом указывается подлинное место происхождения товара или наименование используется в переводе либо в сочетании с такими словами, как «род», «тип», «имитация» и т. п., а также использование сходного обозначения для любых товаров, способного ввести потребителей в заблуждение относительно места происхождения и особых свойств товара (незаконное использование наименования места происхождения товара).

Использованием наименования места происхождения товара считается размещение этого наименования, в частности:

1) на товарах, этикетках, упаковках товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории РФ, либо хранятся или перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию РФ;

2) на бланках, счетах, иной документации и в печатных изданиях, связанных с введением товаров в гражданский оборот;

3) в предложениях о продаже товаров, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе;

4) в сети Интернет, в том числе в доменном имени и при других способах адресации.

5.1.4. Коммерческое обозначение

Коммерческое обозначение – обозначение, служащее для

индивидуализации различного вида предприятий, принадлежащих осуществляющим предпринимательскую деятельность юридическим лицам (включая некоммерческие организации), индивидуальным предпринимателям при условии приобретения этими обозначениями различительной способности применительно к конкретной территории. Коммерческое обозначение может использоваться правообладателем для индивидуализации одного или нескольких предприятий. Для индивидуализации одного предприятия не могут использоваться два и более коммерческих обозначений.

Законодательно установлен запрет на использование коммерческого обозначения, совпадающего с фирменным наименованием правообладателя. Коммерческое обозначение не является фирменным наименованием, не подлежит обязательному включению в учредительные документы и Единый государственный реестр юридических лиц.

Правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения в качестве средства индивидуализации принадлежащего ему предприятия путем указания коммерческого обозначения:

1) на вывесках;
2) на бланках;
3) в счетах и на иной документации;
4) в объявлениях и рекламе, на товарах или их упаковках, если такое обозначение обладает достаточными различительными признаками и его употребление правообладателем для индивидуализации своего предприятия является известным в пределах определенной территории.

Не допускается использование коммерческого обозначения, способного ввести в заблуждение относительно принадлежности предприятия определенному лицу, в частности обозначения, сходного до степени смешения с фирменным наименованием, товарным знаком или защищенным исключительным правом коммерческим обозначением, принадлежащим другому лицу, у которого соответствующее исключительное право возникло ранее.

Исключительное право на коммерческое обозначение может перейти к другому лицу (в том числе по договору, в порядке универсального правопреемства и по иным основаниям, установленным законом) только в составе предприятия, для индивидуализации которого такое обозначение используется. Исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его

непрерывно в течение года.

5.2. Вопросы и задачи

Вопросы

1. Допустимо ли с точки зрения законодательства об интеллектуальной собственности использование изображения богини Фемиды в оттиске печати ООО?

2. Чем определяется объем исключительных прав, обеспечиваемый свидетельством на товарный знак?

3. Какие преимущества имеются в системе международной регистрации товарных знаков?

4. Какие существуют условия для подачи международной заявки? Куда следует подавать международную заявку?

5. В чем состоят особенности правовой охраны коллективного и общеизвестного товарного знака?

6. Обязательно ли проставлять знак охраны товарного знака?

7. Каковы последствия неиспользования товарного знака?

8. Вправе ли организация использовать при создании своего товарного знака государственную символику, например Государственный герб РФ и герб города Москвы?

Задачи

Задача 5.1. Благотворительный фонд намерен зарегистрировать в Роспатенте несколько товарных знаков, среди которых:

1) фамилия и имя учредителя фонда – словесный товарный знак;
2) изображение (фотография) учредителя – изобразительный товарный знак.

Вопросы. Имеет ли право фонд зарегистрировать указанные товарные знаки? Какие документы необходимо оформить для регистрации товарного знака?

Задача 5.2. Организация имеет сертификат соответствия, зарегистрированный Росстандартом в Едином реестре зарегистрированных систем добровольной сертификации. Организация подала заявку в Роспатент на регистрацию товарного знака (в том же изображении и с теми же надписями).

Вопрос. Может ли организация использовать одно изображение как в качестве товарного знака, так и в качестве

сертификата соответствия?

Задача 5.3. Общество владеет товарным знаком и использует его при оказании транспортных услуг населению (наносит на транспортные средства, использует в рекламе и т. п.). На федеральном телеканале вышел художественный фильм, в котором на протяжении всего фильма активно демонстрируются и используются в сюжете транспортные средства с нанесенным товарным знаком ООО, звучит название ООО. Причем по сюжету фильма создается негативное впечатление о компании, использующей данный товарный знак. Никакого договора на использование товарного знака ООО не заключало. Сюжет фильма является вымышленным.

Вопросы. Правомочно ли использование в процессе съемок художественного фильма имущества, на котором размещен товарный знак, без согласия правообладателя товарного знака и собственника этого имущества? Могут ли такие действия, а также демонстрация снятого фильма рассматриваться как незаконное использование товарного знака? Возможно ли предъявление требований о возмещении вреда деловой репутации?

Задача 5.4. Организация планирует на своем интернет-сайте разместить в некоммерческих целях товарный знак организации-партнера.

Вопросы. Достаточно ли для этого получить разрешение правообладателя организации-партнера или необходимо заключить лицензионный договор? Требуется ли регистрация лицензионного договора о передаче прав на товарный знак?

Задача 5.5. По условиям лицензионного договора организации предоставлено правообладателем право использования зарегистрированного товарного знака на выпускаемой продукции. Правообладатель в договоре также выразил согласие на использование изображения, сходного до степени смешения с данным товарным знаком (организацией использована другая цветовая гамма).

Вопрос. Может ли организация зарегистрировать на свое имя товарный знак, сходный до степени смешения по аналогичным классам товаров и услуг с приобретенным товарным знаком?

Задача 5.6. Товарный знак, представляющий собой словесное обозначение, зарегистрирован организацией как средство индивидуализации по обеспечению пищевыми продуктами и напитками по 29 и 30 классам МКТУ. Вместе с тем данное

словесное обозначение включается в фирменное наименование другой организации как его составная часть.

Вопрос. Вправе ли обладатель товарного знака требовать компенсацию за нарушение исключительного права с коммерческой организации, в фирменном наименовании которой используется данное словесное обозначение?

Задача 5.7. Российская организация занимается оптовой продажей зарубежных канцелярских товаров, маркированных известным товарным знаком.

Вопросы. Возникнет ли у российской организации исключительное право на товарный знак? Следует ли предусмотреть передачу исключительного права на товарный знак российской организации? Следует ли российской организации регистрировать этот товарный знак на свое имя или иным способом получить исключительное право на его использование? Каков порядок передачи исключительного права на товарный знак?

Задача 5.8. Общество использует в рекламе своей продукции коммерческое обозначение, сходное до степени смешения с фирменным наименованием другой организации.

Задание. Дайте правовую оценку ситуации.

Задача 5.9. Общество по лицензионному договору использовало интеллектуальную собственность организации. Впоследствии договор был расторгнут.

Вопрос. Вправе ли общество продолжать использовать документы (в том числе снимать копии с документов), которые были выпущены (заключены, выданы) в период действия лицензионного договора и на которых нанесены товарные знаки организации?

Задача 5.10. По заказу клиента организация-производитель изготовила упаковку для товара, на которой изображен комбинированный товарный знак. Через некоторое время к данному производителю обратился другой клиент с просьбой изготовить аналогичную упаковку, дизайн которой почти в точности повторяет комбинированный товарный знак. Право на товарный знак в настоящее время не зарегистрировано ни за одним из заказчиков.

Вопросы. Может ли производитель упаковки выполнять заказы двух разных клиентов на изготовление упаковки с аналогичным товарным знаком? Возможен ли риск привлечения к

ответственности одного из клиентов?

Задача 5.11. Организация использует товарный знак другой организации, не имея с ней лицензионного соглашения.

Вопрос. Как отечественное и зарубежное законодательство трактует это действие? Где рассматриваются подобные споры? Какие виды ответственности предусмотрены за незаконное использование товарного знака?

Задача 5.12. Высшее учебное заведение является некоммерческой организацией. Один из студентов желает сокращенное наименование вуза наносить на одежду и реализовывать ее в коммерческих целях.

Вопрос. Может ли вуз запретить использование своего наименования в коммерческих целях?

Задача 5.13. Российская организация приобретает импортные товары не у производителя, а у третьих лиц по договору поставки для последующей перепродажи на территории РФ. Организация продвигает данный товар, при этом согласия правообладателя товарного знака не получалось, лицензионный договор не заключался.

Вопрос. Не нарушается ли российской организацией законодательство о товарных знаках?

Задача 5.14. Индивидуальный предприниматель Иванов осуществляет автомобильные пассажирские перевозки (такси по вызову). Он зарегистрировал в Роспатенте комбинированный товарный знак «Такси 555», что подтверждается свидетельством на товарный знак и используется им в рекламе своих услуг.

Предприниматель Быков также оказывает услуги такси по вызову в том же городе. При этом он использует в рекламе телефонный номер 555–222 и обозначение «Taxi 555–222».

Вопрос. Нарушает ли права Иванова использование Быковым в рекламе обозначение «Taxi 555–222»?

Задача 5.15. В арбитражный суд обратилось ОАО с иском к ООО о взыскании компенсации за незаконное использование товарного знака.

Основания иска: ООО изготавливало упаковку с зарегистрированным товарным знаком ОАО по заказу третьих лиц на основании заключенных с ними договоров. При этом ООО не осуществляло деятельности по введению в гражданский оборот товаров, производимых ОАО, или аналогичных им товаров, а

лишь поставляло упаковку к ним.

Вопрос. Нарушило ли ООО исключительные права на товарный знак, принадлежащий ОАО?

Задача 5.16. Часовой завод обратился в арбитражный суд с иском о пресечении нарушения прав на товарный знак к комиссионному магазину, выставившему на продажу часы, имеющие изображение его товарного знака, но производителем которых он не является. Возражая против заявленных требований, ответчик ссылался на то, что он не является изготовителем часов, а только занимается их реализацией, поэтому не может быть нарушителем прав на товарный знак.

Вопрос. Оцените доводы ответчика.

5.3. Тест

1. Срок действия свидетельства на товарный знак составляет:

а) 10 лет;
б) 20 лет;
в) бессрочно.

2. Действие свидетельства на товарный знак:

а) не может быть продлено;
б) может быть продлено каждый раз на десять лет в случае уплаты пошлины;
в) может быть продлено один раз на десять лет.

3. Товарный знак может быть зарегистрирован на имя:

а) юридического лица и индивидуального предпринимателя;
б) физического лица;
в) юридического лица.

4. Передача права на товарный знак осуществляется:

а) по лицензионному договору;
б) на основании соглашения о намерениях;
в) по договору о возмездном оказании услуг.

5. Прекращение правовой охраны товарного знака возможно, если он не используется в течение:

а) любых 3 лет после его регистрации;
б) любых 4 лет после его регистрации;
в) любых 5 лет после его регистрации.

6. Международной классификацией товаров и услуг для регистрации знаков предусмотрено:

а) 42 класса;
б) 45 классов;
в) 70 классов.

7. В качестве товарного знака не может быть зарегистрировано:

а) обозначение, указывающее на вид, качество, количество, свойства товаров;

б) имя и фамилия;

в) графическое решение словесного обозначения.

8. Содержать обозначения, вошедшие во всеобщее употребление:

а) не может;

б) может без каких-либо ограничений;

в) может, если эти обозначения не занимают на обозначении доминирующего положения.

9. Предварительная экспертиза заявки на товарный знак проводится:

а) в течение 2 месяцев с даты подачи заявки в Роспатент;

б) в течение 1 месяца с даты подачи заявки в Роспатент;

в) срок проведения законодательством не установлен.

10. Юридическое лицо может иметь:

а) только один товарный знак;

б) неограниченное количество товарных знаков;

в) не более пяти товарных знаков.

11. Коллективным знаком признается товарный знак:

а) права на который переданы нескольким пользователям;

б) зарегистрированный в нескольких государствах;

в) предназначенный для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в объединение лицами, обладающих едиными качественными характеристиками (товарный знак объединения).

12. Общеизвестным признается товарный знак:

а) не имеющий правовой охраны;

б) зарегистрированный на территории РФ;

в) оба варианта верны.

13. Вопрос о признании товарного знака общеизвестным рассматривается:

а) Апелляционной палатой;
б) Палатой по патентным спорам;
в) Высшей патентной палатой.

14. По лицензионному договору могут передаваться права:

а) на товарные знаки;
б) фирменные наименования;
в) наименования места происхождения товаров.

15. Наименованием места происхождения товара признается:

а) современное или историческое наименование географического объекта, употребляемое для обозначения товара определенного вида;
б) историческое название географического объекта, вошедшее во всеобщее употребление;
в) современное название географического объекта.

16. Субъектами права на использование наименования места происхождения товаров являются:

а) только юридические лица;
б) только физические лица;
в) любое юридическое или физическое лицо, которое в границах географического объекта производит товар, обладающий особыми свойствами.

17. Регистрация наименования места происхождения товара действует:

а) бессрочно;
б) 10 лет с даты получения свидетельства;
в) 10 лет с даты подачи заявки с возможностью последующего неоднократного продления.

18. Исключительное право на фирменное наименование действует:

а) в течение 10 лет с момента регистрации юридического лица;

б) в течение всего срока существования юридического лица;

в) в течение 20 лет с момента подачи заявки на регистрацию.

Глава 6. Возникновение исключительного права на патент

6.1. Краткий лекционный курс

Для получения патента необходимо подать заявку в Роспатент на выдачу патента на изобретение (полезную модель). Требования к заявке на изобретение и полезную модель одинаковы, что позволяет ходатайствовать в процессе проведения экспертизы о преобразовании заявки на изобретение в заявку на полезную модель.

Автор сам принимает решение о целесообразности подачи заявки в Роспатент и оформляет ее лично либо обращается к услугам патентного поверенного. Заявка на получение международного патента оформляется только через патентного поверенного.

Требования к документам заявки на выдачу патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец устанавливаются:

1) Административным регламентом исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на изобретение и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на изобретение (утв. приказом Минобрнауки России от 29.10.2008 № 327);

2) Административным регламентом исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на полезную модель и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на полезную модель (утв. приказом Минобрнауки России от 29.10.2008 № 326).

Заявка на выдачу патента на изобретение и полезную модель должна содержать:

1) заявление с указанием лица, на имя которого испрашивается патент;

2) описание существа технического решения, из которого специалисту в данной области должна быть ясна суть разработки (объем описания не имеет правового значения);

3) чертежи, поясняющие суть разработки;

4) формулу, определяющую объем правовой охраны, монополию правообладателя на товарном рынке[7];

5) реферат описания – краткое описание существа разработки (публикуется в официальном документе через 18 месяцев после подачи заявки в Роспотент).

Патент на изобретение, полезную модель должен отвечать условиям новизны. С целью выявления новизны необходимо проанализировать изобретательский уровень на основе патентного фонда разработки, что должно быть отражено в патентной формуле.

Государственная экспертиза заявленного технического решения осуществляется на основе Международной классификации. Международная патентная классификация (МПК), разработанная ВОИС, содержит восемь классов:

1) A – удовлетворение жизненных потребностей;
2) B – технические процессы;
3) C – химия;
4) D – текстиль и бумага;
5) E – строительство;
6) F – тепломассаобмен;
7) G – физика;
8) H – электричество.

За подачу заявки уплачивается государственная пошлина в соответствии с постановлением Правительства РФ. День подачи заявки в Роспатент – дата приоритета. От нее отсчитывается срок действия патента (если он будет выдан).

По поданной заявке на изобретение проводится формальная экспертиза, в процессе которой проверяется наличие и правильность оформления документов. По заявке, прошедшей формальную экспертизу с положительным результатом, Роспатент через 18 месяцев публикует сведения в официальном Бюллетене.

Патентное право не определяет срок, в течение которого будет выдан патент. С 1992 г., с принятием Патентного закона РФ законодательно была закреплена отсроченная экспертиза заявки на изобретение. Сейчас это отражено в главе 72 части четвертой ГК РФ. Существо отсроченной экспертизы в том, что, получив приоритет, заявитель в любое время в течение трехлетнего периода должен подать ходатайство о проведении экспертизы по существу (проверка мировой новизны), за которую уплачивается соответствующая государственная пошлина.

В результате экспертизы по существу проводится

информационный поиск в отношении объема исключительных прав, охарактеризованных в формуле изобретения. Проверяется соответствие заявленного изобретения условиям патентоспособности и принимается решение о выдаче патента либо об отказе в выдаче патента

Если установлено, что заявленное изобретение обладает мировой новизной, в адрес заявителя направляется уведомление о выдаче патента. Заявитель уплачивает государственную пошлину за регистрацию изобретения и выдачу патента.

Патент направляется заявителю (патентообладателю) по почте. Все обращения в Роспатент осуществляются письменно. Каждое решение Роспатент направляет на специальных бланках.

Автор сам принимает решение о форме охраны своего технического решения в рамках изобретения или полезной модели, если это устройство. Приоритет также отсчитывается от дня подачи заявки в Роспатент.

За подачу заявки на выдачу патента уплачивается государственная пошлина в соответствии с постановлением Правительства РФ и проводится экспертиза заявки на полезную модель, в процессе которой проверяется только наличие документов и соответствие их установленным требованиям, соответствие заявленной полезной модели условиям патентоспособности. Законодательство не предусматривает обязательности мировой новизны полезной модели, поэтому экспертиза по существу не проводится.

В результате положительного решения о проведении экспертизы заявитель уплачивает пошлину за регистрацию полезной модели в Государственном реестре полезных моделей. После выдачи патента как на изобретение, так и на полезную модель, патентообладатель обязан в течение всего срока действия патента ежегодно уплачивать патентную пошлину за поддержание патента. Если пошлина не уплачена, исключительные права на патент аннулируются.

Поскольку автор сам принимает решение о целесообразности получение патента, то заявка оформляется не на каждое возникшее техническое решение. Лицо, не являющееся первоначальным автором, вправе запатентовать техническое решение, ставшее ему известным. В этом случае у него возникает исключительное право на использование запатентованного решения. Лицо, впервые использовавшее изобретение, но не оформившее на него патент, вправе доказать в суде, что начало использовать изобретение до даты приоритета патента. В этом случае у него возникает право преждепользования – возможность использовать изобретение без увеличения объема производства.

Роспатент публикует в официальном Бюллетене реферат по любой заявке на изобретение через 18 месяцев с даты приоритета. Согласно требованиям Парижской конвенции, Патентные ведомства официально безвозмездно обмениваются Бюллетенями, которые общедоступны. Любое лицо, правомерно ознакомившееся с рефератом, может начать производить продукцию с использованием изобретения. Если впоследствии по заявке будет выдан патент, у правообладателя с момента публикации сведений до момента выдачи патента возникает временная правовая охрана. Лицо, правомерно начавшее использовать изобретение, обязано заключить лицензионный договор.

За поддержание патента в силе ежегодно уплачивается пошлина. Если правообладатель перестал уплачивать пошлину, исключительные права у него аннулируются. В этот период любое лицо может начать использование изобретения, и это будет правомерно. Патентообладателю же предоставлено право в течение трех лет восстановить действие патента, уплатив пошлину в увеличенном размере. В этом случае лицо, правомерно начавшее использование изобретения, приобретает право послепользования: может производить продукцию по изобретению без увеличения объема производства.

Образец заявки на выдачу патента на полезную модель приведен в приложении 6.

Глава 7. Распоряжение исключительным правом на объекты промышленной собственности

7.1. Краткий лекционный курс

Распоряжение исключительным правом на объекты промышленной собственности осуществляется на основании:

1) лицензионного договора:

– исключительной лицензии,
– неисключительной (простой) лицензии,
– открытой лицензии,
– принудительной лицензии,
– лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства (ноу-хау),
– лицензионного договора о предоставлении права использования товарного знака,

2) договора об отчуждении;

3) публичного предложения заключить договор об отчуждении патента на изобретение;

4) договора коммерческой концессии;

Все договоры по распоряжению исключительным правом на объекты промышленной собственности должны быть зарегистрированы в Роспатенте.

К любым договорам о распоряжении исключительным правом применяются общие положения об обязательствах, а также общие положения о договоре ГК РФ.

7.1.1. Лицензионный договор о предоставлении исключительного права на патент

По такому договору лицензиар – обладатель исключительного права, предоставляет другой стороне договора – лицензиату, право использования охраняемого объекта. Лицензиат вправе использовать охраняемый объект в тех пределах и теми способами, которые предусмотрены договором.

Выделяются два вида лицензионных договоров: простая лицензия и исключительная лицензия (ст. 1236 ГК РФ). Термин «лицензия» применяется как синоним термина «лицензионный договор». По мнению Э. П. Гаврилова, критерием данной классификации выступает воля правообладателя по предоставлению исключительного права на использование результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации[8]. Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой

(неисключительной).

Исключительная лицензия. Исключительное право на использование, предоставляемое лицензиату по исключительной лицензии, означает, что лицензиат имеет право не только использовать охраняемый объект, но и запрещать использование этого объекта любым другим лицам. Под этими другими лицами имеются в виду не только все третьи лица, но и сам лицензиар. Получив это право на использование, лицензиат вправе «исключить» всех других лиц из круга пользователей. В случае нарушения его права он может предъявлять иски к любым третьим лицам.

Простая (неисключительная) лицензия. В силу простой неисключительной лицензии лицензиару предоставлено право использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за ним права выдачи лицензий другим лицам. Таким образом, лицензиар может заключить лицензионный договор с третьими лицами о том же способе использования в отношении той же территории, которые предусмотрены в договоре с лицензиаром.

Лицензиату простая (неисключительная) лицензия предоставляет только право на использование охраняемого объекта в рамках договорных отношений между лицензиаром и лицензиатом. У лицензиата не возникает каких-либо абсолютных, исключительных прав. С нарушителями исключительного права на использование вправе бороться только лицензиар – владелец исключительного права.

Возможность предъявления лицензиатом иска к нарушителю исключительного права на объект лицензии, иска о запрещении использования этого объекта и применения к нарушителю мер защиты гражданских прав – принципиальное, качественное отличие лицензиата, получившего исключительную лицензию, от лицензиата, получившего неисключительную лицензию.

Сублицензионный договор. Разновидностью лицензионного договора также является сублицензионный договор, который может быть заключен при письменном согласии лицензиара. К сублицензионному договору применимы нормы закона о лицензионном договоре (п. 5 ст. 1238 ГК РФ). Он является производным от основного лицензионного договора, что обусловливает возможность предоставления сублицензиату (вторичному пользователю) лишь таких прав и способов (возможностей) использования соответствующего результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации, которые прямо предусмотрены в основном (лицензионном) договоре для его контрагента-лицензиата (основного

пользователя). Этим же объясняется и то обстоятельство, что в случае заключения сублицензионного договора на срок, превышающий срок действия основного (лицензионного) договора, такой «субдоговор» будет считаться заключенным только на срок действия основного договора (п. 3 ст. 1238 ГК РФ).

Сторонами лицензионного договора являются патентообладатель (лицензиар) и другая сторона (лицензиат), в качестве которых могут быть как граждане, так и юридические лица.

Устанавливаемые лицензионным договором условия использования технического или художественно-конструкторского решения определяются в соответствии с общими нормами гражданского права, к ним применяется общее положение об обязательствах и о договорах. К существенным условиям лицензионного договора, предписываемым ГК РФ, можно отнести условия о предмете договора, о способах использования изобретения, полезной модели или промышленного образца и о цене возмездного лицензионного договора.

Существенное условие о предмете лицензионного договора одновременно индивидуализирует предмет исполнения (запатентованное изобретение, полезная модель или промышленный образец с указанием номера и даты выдачи патента) и определяет характер самого договора (предоставление исключительного или неисключительного права использования запатентованного изобретения, полезной модели или промышленного образца).

Существенное условие лицензионного договора о способах использования изобретения, полезной модели или промышленного образца определяет конкретные правомочия лицензиата по использованию запатентованного объекта, например права лицензиата на изготовление, применение, ввоз, предложение к продаже, продажу и иное введение в гражданский оборот продукции по лицензии.

Условие о цене возмездного лицензионного договора (обусловленного договором вознаграждения) также является существенным, поскольку при отсутствии в возмездном лицензионном договоре условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным, т. е. несуществующим.

К условиям лицензионного договора относятся условия о территории действия, о сроке, на который заключается лицензионный договор, о предоставлении лицензиару отчета об использовании соответствующего объекта.

Согласно п. 4 ст. 1235 ГК РФ, срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права. Однако, если в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет, если ГК РФ не предусмотрено иное. Здесь явно чувствуется влияние положений авторского права.

Стороны лицензионного договора могут включать в договор любые иные условия, которые они считают необходимыми для достижения цели договора, в том числе:

1) об обоюдном информировании о произведенных усовершенствованиях, касающихся запатентованных объектов;
2) об обязательстве лицензиара о технической осуществимости производства продукции по лицензии;
3) о технической помощи в освоении производства продукции по лицензии;
4) о соблюдении режима конфиденциальности;
5) об обязательстве лицензиата не оспаривать действительность патента лицензиара.

Неисполнение той или иной стороной лицензионного договора его условий может повлечь возложение на виновную сторону гражданско-правовых санкций по правилам договорной ответственности.

Лицензионный договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Роспатенте (ст. 1369 ГК РФ). Моментом заключения лицензионного договора считается момент его регистрации, подписанный, но не зарегистрированный лицензионный договор не порождает гражданских прав и обязанностей не только в отношении третьих лиц, но даже между сторонами данного договора.

Принудительная лицензия. Принудительная лицензия предоставляет право использовать результат интеллектуальной деятельности не в соответствии с условиями договора, заключенного с правообладателем, а по судебному решению, вынесенному по требованию заинтересованного лица, и на указанных в этом решении условиях (ст. 1239 ГК РФ).

Принудительная лицензия представляет собой исключение из общих правил о лицензионных договорах, а потому допустима лишь в случаях, прямо предусмотренных ГК РФ, если:

1) изобретение, полезная модель или промышленный образец не используются либо недостаточно используются патентообладателем в

течение предусмотренных законом сроков (для изобретения и промышленного образца – в течение четырех лет, для полезной модели – в течение трех лет, для товарного знака – в течение любых трех лет), что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров, работ или услуг на рынке, неисключительная лицензия может быть принудительно получена любым лицом, желающим и готовым использовать такой объект (п. 1 ст. 1362 ГК РФ);

2) патентообладатель отказывается от заключения лицензионного договора на производство или реализацию являющихся селекционными достижениями семян или племенного материала на условиях, соответствующих установившейся практике, любое лицо, желающее и готовое использовать данное селекционное достижение, может принудительно получить неисключительную лицензию на такое использование названного объекта (п. 1 ст. 1423 ГК РФ), что также будет соответствовать общественным интересам.

Принудительная лицензия может касаться использования только результатов интеллектуальной деятельности, но не средств индивидуализации товаров и их производителей. При этом использование такого результата в общественных (публичных) целях возможно только на основании простой (неисключительной) лицензии.

Открытая лицензия. Открытая лицензия представляет собой самоограничение прав патентообладателя путем добровольно принятых на себя обязательств: патентообладатель обращается с публичным предложением, обращенным к неопределенному кругу лиц, заключить лицензионный договор. Такое предложение осуществляется путем подачи патентообладателем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявления о возможности предоставления любому лицу права использования изобретения, полезной модели или промышленного образца (ст. 1366 ГК РФ). Сведения публикуются на средства патентообладателя.

Целесообразность института открытой лицензии заключается в стремлении государства ускорить оборот исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Для достижения указанной цели государство идет на предоставление патентообладателю льготы по уплате пошлин: уменьшение размера годовой пошлины за поддержание патента в силе на 50 % начиная с года, следующего за годом публикации указанным

федеральным органом сведений об открытой лицензии.

Особенностью данной лицензии является то, что патентообладатель обязан заключить лицензионный договор с лицом, которое изъявило желание заключить договор. Таким образом, заключение лицензионного договора обязательно для патентообладателя; принцип свободы договора в данном случае ограничен.

Если в течение двух лет не поступят письменные предложения о заключении договора на условиях, которые были опубликованы в официальном бюллетене, то открытая лицензия может быть отозвана патентообладателем до истечения действия патента. Отзыв открытой лицензии также подлежит опубликованию федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности.

Если патентообладатель отзовет открытую лицензию, он должен не только в дальнейшем платить патентную пошлину за поддержание в силе патента в полном объеме, но и доплатить патентную пошлину за период, прошедший со дня публикации сведений об открытой лицензии в официальном бюллетене.

Опционный (предлицензионный) договор. Если потенциальный инвестор изъявил желание приобрести у патентообладателя соответствующий результат интеллектуальной деятельности, но для принятия окончательного решения требуется испытание опытного или мелкосерийного образца в условиях покупателя, стороны заключают опционный договор[9].

Опцион как юридическое понятие означает право покупки, продажи, аренды, заключения контракта, совершения иных подобных действий в течение определенного срока на определенных (фиксированных) условиях или первоочередное право. При продаже интеллектуальной собственности зачастую коммерческая ценность изобретения и даже сама возможность его коммерческой реализации определяется в период действия опционного договора. Поэтому в этой сфере опцион обычно означает первоочередное право.

В гражданском законодательстве России опцион называется предварительным договором (ст. 429 ГК РФ). Установлено, что по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Последний должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

В предварительном договоре указывается срок, в который

стороны обязуются заключить основной договор. Отсутствие указания срока означает обязанность сторон заключить основной договор в течение года с момента подписания предварительного соглашения. Если одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, другая вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и о возмещении причиненных убытков (ст. 445 ГК РФ).

В то же время, если в период действия предварительного договора не будет заключен основной договор и хотя бы одна из сторон не направит партнеру предложение заключить таковой, обязательства, предусмотренные предварительным договором, считаются прекращенными.

Как правило, опцион предполагает осуществление выплат (чаще в виде разового платежа) за передачу технологии на испытание в виде технической документации, опытного образца и т. п.

Договор включает обязательство принимающей стороны сохранять полученную информацию в режиме конфиденциальности. Обязательство передающей стороны в течение срока действия опциона не продавать технологию третьим лицам и в первую очередь предложить ее партнеру по соглашению.

Законодательством предусмотрено, что свобода сторон при заключении договоров ограничивается среди прочего добровольно принятым обязательством (п. 1 ст. 421 ГК РФ). Поэтому условия опциона должны формулироваться особенно тщательно, ведь они могут предрешить дальнейшие обязательства сторон (Приложение 7).

Лицензионный договор о предоставлении права использования секрета производства (ноу-хау). Для целей предоставления правовой охраны секрет производства (ноу-хау) должен иметь следующие признаки:

1) действительная или потенциальная коммерческая ценность, что предполагает их оборотоспособность;

2) неизвестность таких сведений третьим лицам, что предопределяет их ценность;

3) отсутствие свободного доступа на законном основании к таким сведениям у третьих лиц;

4) введение в отношении таких сведений режима коммерческой тайны (ст. 1465 ГК РФ).

Передача ноу-хау по лицензионному договору может осуществляться двумя путями, поэтому различают:

1) договор о передаче лицензий непосредственно на ноу-хау (беспатентная лицензия);

2) договор по передаче лицензии на ноу-хау в совокупности с какими-либо охраняемыми правами на промышленную собственность, например на изобретение.

Принципиальным различием между договорами в рамках данной классификации является и порядок их заключения.

Договор, предметом которого выступают только права на ноу-хау, не подлежит государственной регистрации в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности; договор считается заключенным с момента подписания его сторонами. Отсутствие правовой охраны в форме выдаваемого государством патента – одно из важнейших отличий секрета производства от запатентованного изобретения. В качестве секрета производства (ноу-хау) могут быть использованы как патентоспособные, так и непатентоспособные объекты, однако во всех случаях секрет производства (ноу-хау) – это незапатентованный объект, поскольку действительная или потенциальная коммерческая ценность секрета производства (ноу-хау) для ее обладателя определяется именно тем обстоятельством, что его сущность (соответствующие сведения) не разглашена и неизвестна третьим лицам.

Сведения, составляющие секрет производства (ноу-хау), не должны быть общедоступными. Обладатель должен ограничить доступ к соответствующим сведениям путем установления порядка обращения с ними и контроля за соблюдением такого порядка.

Содержание лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства составляют права и обязанности его сторон – лицензиара и лицензиата (ст. 1469 ГК РФ). К лицензионному договору о предоставлении права использования секрета производства следует применять также общие нормы о лицензионном договоре. К существенным условиям лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства следует отнести:

1) предмет договора;

2) способы использования секрета производства;

3) цену договора, если договор является возмездным;

4) конфиденциальность секрета производства.

Серьезного внимания заслуживает точное определение предмета договора, поскольку сведения, составляющие секрет производства, не публикуются и их содержание можно

определить только из текста договора[10].

Лицензиат может использовать секрет производства только в пределах тех прав и теми способами, которые предусмотрены в лицензионном договоре. При этом право использования секрета производства, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. В лицензионном договоре должна быть указана территория, на которой используется секрет производства, а если она не указана, то лицензиат вправе его использовать на всей территории России, т. е. без каких-либо территориальных ограничений.

Важно, чтобы при заключении лицензионного договора о предоставлении права использования секрета производства были четко определены права и обязанности сторон, в частности договорные условия о гарантиях лицензиара, относящиеся к технико-экономическим и правовым аспектам в отношении сторон лицензионного договора. Гарантия технико-экономического характера заключается в обеспечении осуществимости предмета лицензионного договора. Правовые гарантии лицензиара возлагают на него ответственность за возможное нарушение лицензиатом патентных прав третьих лиц в процессе использования последними переданного по лицензии секрета производства.

Передача лицензиату права использования секрета производства осуществляется на началах предоставления неисключительного или исключительного права его использования.

В течение срока действия лицензионного договора лицензиар обязан воздерживаться от каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом предоставленного ему права использования секрета производства. Лицензионный договор может быть как с указанием, так и без указания срока его действия. В случае неуказания срока действия договора любая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону не позднее, чем за шесть месяцев, если договором не предусмотрен более длительный срок. Кроме того, в случае неуказания срока действия договора следует учитывать норму п. 4 ст. 1235 ГК РФ, согласно которой лицензионный договор считается заключенным на пять лет, когда в договоре срок его действия не определен.

Поскольку приобретенные знания и опыт остаются у лицензиата навсегда, даже если будет исполнено закрепленное в договоре условие о возврате лицензиару технической документации, целесообразно включать соответствующее условие в лицензионный договор, например условие о бессрочном

характере использования лицензиатом предмета секрета производства.

Закрепление обязательства сторон лицензионного договора по сохранению конфиденциальности секрета производства крайне важно для устранения угрозы обесценения предоставляемого по договору нематериального объекта. Лицо, распорядившееся своим правом, обязано сохранять конфиденциальность секрета производства в течение всего срока действия лицензионного договора, а лица, получившие договорные права, обязаны сохранять конфиденциальность до прекращения действия исключительного права на секрет производства.

Если заключается договор, по которому передается смешанная лицензия, т. е. одновременно и патентные права, такой договор подчиняется правилам о договоре патентной лицензии. Следовательно, он должен быть заключен в письменной форме и зарегистрирован в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности; договор в этом случае будет считаться заключенным с момента его регистрации.

Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака. Товарный знак представляет собой наиболее широко распространенное средство индивидуализации товаров, работ и услуг.

По лицензионному договору передается товарный знак (обозначение), который получил правовую охрану. Правоустанавливающим документом на товарный знак является свидетельство, зарегистрированное в Государственном реестре товарных знаков. Лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака подлежит обязательной государственной регистрации.

По лицензионному договору владелец исключительного права на товарный знак (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить лицензиату право использования товарного знака. Это право предоставляется:

1) в определенных договором пределах;

2) с указанием или без указания территории, на которой допускается использование;

3) применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности.

В договоре могут содержаться различные ограничения на использование товарного знака лицензиатом. Так, например, может быть указано, что договор предоставляет лицензиату право использования товарного знака только к части товаров, для

которых товарный знак зарегистрирован, или только к определенным видам товара.

В лицензионный договор должны быть включены условия о качестве товаров лицензиата. Лицензиат должен обеспечить, чтобы товары, производимые или реализуемые лицензиатом, на которых лицензиат помещает лицензионный товарный знак, соответствовали тем требованиям и качеству, которые установлены лицензиаром (ст. 1489 ГК РФ).

Лицензиару предоставлено право осуществлять контроль за соблюдением лицензиатом указанных выше условий о качестве товаров. Эта норма применяется только в тех случаях, когда в лицензионный договор включены условия о качестве товаров, маркированных лицензионным товарным знаком.

Лицензиар, чье требование о соблюдении условий о качестве товара нарушено, вправе в порядке регресса получить полное возмещение своих убытков от лицензиата.

7.1.2. Договор об отчуждении исключительных прав

По такому договору одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю) (ст. 1234 ГК РФ). Аналогичная формулировка применяется при отчуждении исключительных прав на различные результаты интеллектуальной деятельности, а именно:

1) на произведение как объект авторского права (ст. 1285 ГК РФ);

2) объекты смежных прав (ст. 1307 ГК РФ);

3) изобретение, полезную модель или промышленный образец (ст. 1365, 1366 ГК РФ);

4) селекционное достижение (ст. 1426, 1427 ГК РФ);

5) топологию интегральной микросхемы (ст. 1458 ГК РФ);

6) секрет производства – ноу-хау (ст. 1468 ГК РФ);

7) товарный знак (ст. 1488 ГК РФ).

Договор об отчуждении исключительного права по общему правилу следует считать двусторонним, так как он предусматривает взаимные права и обязанности для обоих участников. Исключение составляет лишь безвозмездный договор (по существу являющийся разновидностью договора дарения) по причине отсутствия у одаряемой стороны каких-либо

обязанностей[11].

Существенные условия договора об отчуждении. Предметом договора является исключительное право на результат интеллектуальной деятельности с указанием его характеристики и реквизитов, содержащихся в документе о регистрации (если объект подлежал государственной регистрации). Исключительное право, передаваемое по договору, может быть обременено ранее заключенными лицензионным договором либо договором о залоге исключительного права. Такое обремененное исключительное право может выступать в качестве предмета договора об отчуждении исключительного права.

При переходе исключительного права по договору об отчуждении ранее заключенные лицензионные договоры сохраняют силу. В соответствии с п. 7 ст. 1235 ГК РФ переход исключительного права не является основанием для изменения или расторжения лицензионного договора, заключенного предшествующим правообладателем. При этом согласия лицензиата не требуется, однако новый правообладатель должен уведомить лицензиата об отчуждении права, в противном случае согласно п. 3 ст. 382 ГК РФ: если должник, в нашем случае – лицензиат, не был письменно уведомлен о состоявшемся переходе прав кредитора к другому лицу, новый кредитор несет риск вызванных для него неблагоприятных последствий. В этом случае исполнение обязательств прежнему правообладателю будет признано исполнением надлежащему кредитору.

В статье 1234 ГК РФ даны названия сторон договора – правообладатель и приобретатель, в качестве которых могут выступать как граждане, так и юридические лица. Здесь важно иметь в виду, что исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации может принадлежать нескольким лицам (совладельцам),

После исполнения договора правообладатель приобретает статус бывшего правообладателя, а приобретатель – нового правообладателя, получая в полном объеме исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации, которые в свою очередь выступают в качестве предмета договора об отчуждении исключительного права. Новый обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации (приобретатель) вправе использовать такие результат или средство по своему усмотрению любым не запрещенным законом способом, а также распоряжаться исключительным правом (п. 1 ст. 1229 ГК РФ), в понятие которого входит как право на

отчуждение охраняемых результата или средства, так и право на выдачу лицензии на использование таких результата или средства (ст. 1232 ГК РФ).

Договор должен прямо указывать на переход (отчуждение) исключительного права в полном объеме на результат интеллектуальной деятельности, заявленный в предмете договора. Иначе данный договор признается лицензионным (п. 3 ст. 1233 ГК РФ).

Исключительное право переходит к приобретателю в момент заключения договора (п. 2 ст. 425). В случае государственной регистрации договора моментом перехода исключительного права является момент регистрации договора (в Роспатенте).

По договору об отчуждении исключительного права приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное. При отсутствии в возмездном договоре об отчуждении исключительного права условия о размере вознаграждения или порядке его определения договор считается незаключенным.

При нарушении приобретателем обязанности выплатить правообладателю в установленный договором срок вознаграждение за приобретение исключительного права прежний правообладатель вправе требовать в судебном порядке перевода на себя прав приобретателя исключительного права и возмещения убытков, если исключительное право перешло к его приобретателю.

Договор об отчуждении исключительного права заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации, если предметом договора отчуждения является патент на изобретение, полезную модель, промышленный образец или свидетельство на товарный знак (п. 2 ст. 1232 ГК РФ). Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

Вариант договора об отчуждении исключительного права на товарный знак представлен в Приложении № 7.

В статье 1366 ГК РФ автору предоставлено право сделать публичное предложение о заключении договора об отчуждении патента. В этом случае к заявке на выдачу патента (подаваемой в Роспатент) должно быть приложено заявление, содержащее обязательство о заключении договора об отчуждении с любым заинтересованным лицом.

Лицо, изъявившее желание заключить с автором данный договор, должно направить уведомление об этом как в адрес

автора, так и в Роспатент. Подача автором такого заявления-обязательства служит основанием для освобождения заявителя от уплаты патентных пошлин за подачу заявки и экспертизу изобретения на новизну. Эта обязанность возложена на то лицо, которое заключит с автором договор об отчуждении патента на изобретение.

Если в течение двух лет в Роспатент не поступило уведомление о желании заключить договор об отчуждении патента, заявитель (патентообладатель) обязан сам заплатить патентные пошлины. Патентообладателю также предоставлено право отозвать свое заявление, подав ходатайство в Роспатент.

7.1.3. Договор коммерческой концессии

По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау).

Договор коммерческой концессии предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования), с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг).

Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей.

Договором коммерческой концессии может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав или части этого комплекса на условиях субконцессии, согласованных им с правообладателем либо определенных в договоре коммерческой концессии. В договоре может быть предусмотрена обязанность пользователя предоставить в течение определенного срока определенному числу лиц право

пользования указанными правами на условиях субконцессии.

Вознаграждение по договору коммерческой концессии может выплачиваться пользователем правообладателю в форме фиксированных разовых или периодических платежей, отчислений от выручки, наценки на оптовую цену товаров, передаваемых правообладателем для перепродажи, или в иной форме, предусмотренной договором.

Правообладатель обязан:

1) передать пользователю техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую пользователю для осуществления прав, предоставленных ему по договору коммерческой концессии,

2) проинструктировать пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением этих прав;

3) обеспечить государственную регистрацию договора коммерческой концессии;

4) оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников;

5) не предоставлять другим лицам аналогичные комплексы исключительных прав для их использования на закрепленной за пользователем территории либо воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории;

6) контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии.

Пользователь обязан:

1) использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации правообладателя указанным в договоре образом;

2) обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем;

3) соблюдать инструкции и указания правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и условий использования комплекса исключительных прав тому, как он используется правообладателем, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых пользователем при осуществлении предоставленных ему по договору прав;

4) оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (работу, услугу) непосредственно у правообладателя;

5) не разглашать секреты производства (ноу-хау) правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию;

6) предоставить оговоренное количество субконцессий, если такая обязанность предусмотрена договором;

7) информировать покупателей (заказчиков) наиболее очевидным для них способом о том, что он использует коммерческое обозначение, товарный знак, знак обслуживания или иное средство индивидуализации в силу договора коммерческой концессии;

8) не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие договора коммерческой концессии в отношении предпринимательской деятельности, осуществляемой пользователем с использованием принадлежащих правообладателю исключительных прав.

Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии.

По требованиям, предъявляемым к пользователю как изготовителю продукции (товаров) правообладателя, правообладатель отвечает солидарно с пользователем.

7.2. Вопросы и задачи

Вопросы

1. В чем заключается принципиальное отличие договора об отчуждении исключительного права на объекты интеллектуальной собственности от лицензионного договора?

2. Допустимо ли предоставление организацией-правообладателем другой организации права использования своего товарного знака не посредством заключения лицензионного договора, а путем направления правообладателем письма, а затем заключения двустороннего соглашения, в котором будут указаны условия использования товарного знака, в том числе и вознаграждение за использование?

Задачи

Задача 7.1. Организация, обладающая секретом производства, намерена заключить с организацией-посредником лицензионный договор, на основании которого будет передано исключительное право на секрет производства. Организация-посредник в свою очередь обязана найти компанию, которая на основании договора подряда организует производство продукции с использованием этого секрета производства.

Вопросы. Требуется ли организации, обладающей секретом производства, оформление патента или совершение каких-либо действий по государственной регистрации права на секрет производства? Каково существенное условие лицензионного договора о передаче права на секрет производства?

Задача 7.2. Организация приобрела программное обеспечение по лицензионному договору.

Вопросы. Может ли организация передать это программное обеспечение другому юридическому лицу? Каким договором должна быть оформлена такая передача?

Задача 7.3. Организация является обладателем исключительного права на товарный знак и планирует оформить договоры о передаче товарного знака другим юридическим лицам.

Вопросы. Будут ли такие договоры лицензионными? Обязательна ли государственная регистрация договора о передаче

неисключительных прав на использование данного знака в коммерческой рекламе?

Задача 7.4. Сублицензионный договор на использование товарного знака, фактически действующий несколько лет, не зарегистрирован в Роспатенте.

Вопросы. Является ли в этом случае сублицензионный договор на использование товарного знака действующим? Каковы возможные гражданско-правовые последствия использования товарного знака по незарегистрированному сублицензионному договору?

Задача 7.5. Две организации заключили лицензионный договор о предоставлении одной из них неисключительного права на использование товарного знака. Данный договор был зарегистрирован в установленном порядке. Срок действия лицензионного договора истек в 2012 г. Планируется продлить срок действия регистрации товарного знака до 2021 г.

Вопрос. Нужно ли регистрировать соглашение о продлении срока действия лицензионного договора? Если организации заключат соглашение о продлении договора в 2012 г., то могут ли они обратиться в регистрационные органы для регистрации соглашения, например, в 2014 г.?

Задача 7.6. Организация приобрела по неисключительной лицензии право на использование патента на изобретение.

Вопрос. Имеет ли право организация установить срок использования патента на изобретение 2 года?

Задача 7.7. Организацией заключен лицензионный договор с автором-патентообладателем, который не является сотрудником организации.

Вопросы. Какие условия должен содержать лицензионный договор? Каков порядок выплаты вознаграждения автору?

Задача 7.8. Организация будет разрабатывать интернет-сайт по заданию заказчика.

Вопрос. Следует ли предусматривать в договоре на разработку сайта какие-либо специальные условия о передаче исключительного права?

Задача 7.9. Организация планирует приобрести у правообладателя право на использование технологического узла, необходимого для изготовления оборудования.

Вопрос. Каким образом передается удостоверенное патентом право на использование данного технологического узла?

Задача 7.10. В соответствии с п. 5 ст. 1235 ГК РФ стороны вправе заключить договор об отчуждении исключительного права на объект интеллектуальной собственности (лицензионный договор) на безвозмездной основе. Вместе с тем согласно ч. 4 п. 1 ст. 575 ГК РФ дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей, между коммерческими организациями не допускается. Стоит отметить, что предметом договора дарения согласно п. 1 ст. 572 ГК РФ могут быть вещь либо имущественное право (требование).

Вопрос. Вправе ли коммерческие организации заключить между собой безвозмездный договор об отчуждении исключительного права (лицензионный договор) на объект интеллектуальной собственности?

Задача 7.11. ОАО намерено учредить дочернее общество. Акции создаваемой дочерней компании предполагается оплатить исключительными правами на программный продукт.

Вопросы. На основании какого договора осуществляется передача исключительных прав: лицензионный договор или договор об отчуждении исключительного права? На какой срок должен быть заключен лицензионный договор, если дочернее общество создается без ограничения срока?

Задача 7.12. Правообладателями исключительного права на программу ЭВМ являются два физических лица (по $^{1}/_{2}$ доли в исключительном праве). Один из правообладателей умер. Другой правообладатель, ставший единственным, является его прямым наследником и вступит в права наследования через шесть месяцев.

Вопрос. Может ли наследник заключить с юридическим лицом лицензионный договор как единственный правообладатель до истечения шестимесячного срока на принятие наследства?

Задача 7.13. Между организациями заключен лицензионный договор, согласно которому лицензиар обязуется передать лицензиату следующие неисключительные права на использование программ для ЭВМ и базы данных (простая неисключительная лицензия):

1) право на распространение экземпляров программных продуктов на территории всех стран мира;

2) право на воспроизведение для инсталляции.

По лицензионному договору лицензиат вправе передавать указанные в предмете договора права на использование программ для ЭВМ и баз данных третьим лицам, если отдельные ограничения не установлены в отношении конкретных продуктов или на основании иных соглашений между сторонами. Согласно лицензионному договору, объем и срок действия прав на воспроизведение в отношении конкретных продуктов, сублицензированных конечным пользователям в период действия лицензионного договора, определяется «пользовательским лицензионным соглашением», входящим в состав документации, сопровождающей продукт.

В то же время между лицензиаром и лицензиатом заключено соглашение, согласно которому лицензиар обязуется поставлять по заказам лицензиата экземпляры программ для ЭВМ, базы данных для их дальнейшего распространения. Предметом соглашения не является предоставление прав на использование каких-либо объектов интеллектуальной собственности. Лицензиат в свою очередь заключает с третьим лицом (пользователем) договор, по которому он принимает на себя обязательства по поставке третьему лицу программных продуктов на условиях, не противоречащих вышеуказанному соглашению.

Вопрос. Достаточно ли договора поставки программных продуктов между лицензиатом и третьими лицами либо необходимо заключить сублицензионный договор между лицензиатом и третьим лицом?

Задача 7.14. Сотрудники вуза занимаются научно-исследовательской работой, в результате которой у образовательного учреждения возникают объекты интеллектуальной собственности: программы для ЭВМ, изобретения, создаваемые силами сотрудников, секреты производства (ноу-хау).

Вопрос. Вправе ли работодатель заключить с работником, занимающим должность начальника отдела инновационного развития и охраны интеллектуальной собственности высшего учебного заведения, договор о полной материальной ответственности для обеспечения сохранности названных объектов интеллектуальной собственности?

Задача 7.15. Организация-заказчик заключила с организацией-исполнителем договор на выполнение научно-исследовательских работ. Согласно условиям договора, права на

результаты НИОКР принадлежат заказчику, право на подачу заявки и получение патента на созданные при выполнении договора изобретения принадлежит заказчику. Исполнителем были нарушены условия договора и патенты зарегистрированы на свое имя.

Вопросы. Кому могут принадлежать исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности, полученные при выполнении НИОКР? Кто может подать заявку в Роспатент на регистрацию полученных технических решений?

Задача 7.16. Физическое лицо имеет исключительное право в полном объеме на программы для ЭВМ и хочет передать его в пользование юридическому лицу за вознаграждение. Физическое лицо зарегистрировано в качестве индивидуального предпринимателя, однако его предпринимательская деятельность не связана с предоставлением в пользование результатов интеллектуальной деятельности.

Вопрос. Может ли правообладатель программы заключить лицензионный договор не в качестве индивидуального предпринимателя, а как физическое лицо?

Задача 7.17. Авторы учебного пособия «Классическая механика» заключили договор с издательством, не указав в договоре срока выпуска произведения и срока действия договора. По истечении года со дня передачи издательству рукописи пособие издано не было.

В связи с этим авторы передали данное пособие другому издательству, указав в издательском договоре срок. При этом первое издательство сочло, что нарушены его права, утверждая, что поскольку срок в договоре не определен, то права на данное пособие переданы издательству навсегда.

Вопрос. Какой договор заключается с издательством и каковы его существенные условия?

Задача 7.18. Сотрудник института участвовал в разработке новой технологии трубопровода. Получил патент на свое имя и перешел работать в строительное управление, где изобретение используется.

Вопрос. Может ли институт в судебном порядке оспорить принадлежность патента и потребовать от строительного управления заключить с институтом как с патентообладателем лицензионный договор?

Задача 7.19. Электромеханический завод обратился к

производственному объединению с предложением приобрести у последнего исключительную лицензию на производство реверсивного вентильного электродвигателя. При подготовке проекта лицензионного договора между сторонами возник ряд разногласий относительно порядка и условий оплаты, объемов производства и возможностей по дальнейшему усовершенствованию разработки.

Объединение и завод обратились в специализированную юридическую фирму с просьбой помочь им составить лицензионный договор. Необходимая консультация сторонам была дана, и после этого стороны не смогли прийти к взаимному соглашению.

Однако электромеханический завод уже провел значительную подготовительную работу к производству указанных электродвигателей. Он обратился в арбитражный суд с иском о выдаче производственным объединением принудительной лицензии.

Вопросы. Какой принцип должен лежать при заключении лицензионного договора? При каких условиях может быть выдана принудительная лицензия? Какое решение должен принять арбитражный суд?

Задача 7.20. Художник Благов подготовил иллюстрации для детской книги и передал издательству исключительное право на их использование на основании неисключительного лицензионного договора.

В то же время Благов передал ООО расписку о предоставлении неисключительного права на использование на этикетках продукции ООО двух иллюстраций из этой книги.

Издательство обратилось в суд, полагая, что ООО нарушило принадлежащие ему исключительные права.

Вопросы. На каком основании могут быть переданы исключительные права на иллюстрации? Какие условия лицензионного договора о предоставлении права использования произведения являются существенными?

Задача 7.21. Гражданин Мохов в 2007 г. на основании исключительной лицензии передал издательству «Центр» исключительные права и получил авторское вознаграждение в полном объеме. В 2008 году Мохов на основе издательского договора с издательством «Окраина» опубликовал ту же книгу.

Вопрос. Имел ли право Мохов заключить договор с издательством «Окраина»? Какую ответственность несет нарушитель исключительных прав?

Задача 7.22. Гражданин Павлов является автором изобретения «Устройство для биохимической очистки сточных вод», которое было им создано в порядке выполнения служебного задания. Узнав, что предприятие успешно реализует его разработку, заключив несколько лицензионных соглашений, Павлов потребовал выплаты ему соразмерного вознаграждения. Предприятие не возражало против этого, однако подход сторон к определению размера вознаграждения настолько существенно различался, что соглашение не было достигнуто. Павлов обратился с иском в суд, требуя назначить ему вознаграждение на уровне 35–40 % полученной предприятием прибыли.

Вопрос. Подлежит ли иск Павлова удовлетворению?

7.3. Тест

1. Лицензионный договор:

а) является соглашением между соавторами о порядке использования созданного ими произведения;
б) предусматривает передачу исключительных прав другому лицу;
в) предусматривает переход авторских прав на служебное произведение.

2. Условия лицензионного договора:

а) строго регламентированы;
б) устанавливаются исходя из принципа свободы, автономии, воли сторон;
в) основываются на типовых формах договоров.

3. Существенное условие лицензионного договора:

а) объем передаваемых исключительных прав;
б) срок, на который передается право;
в) размер вознаграждения и сроки выплаты.

4. Лицензиар, предоставляя лицензиату права на использование изобретения, сохраняет за собой все права, вытекающие из патента:

а) при исключительной лицензии;
б) открытой лицензии;
в) неисключительной лицензии.

5. Принудительную лицензию на патент:

а) патентообладатель вправе не выдавать;
б) патентообладатель обязан предоставить на основании решения суда;
в) решение о предоставлении принудительной лицензии принимает сам патентообладатель.

6. Условия предоставления принудительной лицензии определяются:

а) правообладателем;
б) судом;

в) договором между лицензиаром и лицензиатом.

7. Платежи за принудительную лицензию:

а) не предусматриваются;
б) должны быть не ниже чем платежи при сравнимых обстоятельствах;
в) определяются решением суда.

10. Лицензионный договор должен быть заключен:

а) в устной форме;
б) простой письменной форме;
в) письменной форме, удостоверенной у нотариуса.

9. Заинтересованное лицо, желающее использовать запатентованное изобретение, может требовать предоставления принудительной лицензии, если патент не используется в течение:

а) четырех лет;
б) трех лет;
в) пяти лет.

10. В качестве принудительной лицензии выдается:

а) неисключительная лицензия;
б) исключительная лицензия;
в) открытая лицензия.

Глоссарий

Автор результата интеллектуальной деятельности – гражданин, творческим трудом которого создан такой результат.

Аудиовизуальное произведение – произведение, состоящее из зафиксированной серии связанных между собой изображений с сопровождением и без сопровождением звуком, предназначенное для зрительного и звукового восприятия.

База данных – представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов, систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью ЭВМ.

Договор об отчуждении исключительного права – договор, на основании которого правообладатель передает или обязуется передать приобретателю принадлежащее ему исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации в полном объеме.

Заявитель – физическое или юридическое лицо, которое подает заявку на выдачу патента на объект промышленной собственности.

Защита прав на объекты интеллектуальной собственности – право автора произведения или патентообладателя при нарушении исключительного права требовать от нарушителя: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения; возмещение убытков, включая упущенную выгоду; взыскания дохода, полученного нарушителем; выплаты компенсации вместо возмещения убытков или взыскания дохода.

Заявка на объект промышленной собственности – комплект документов, состав которого определяется в соответствии с национальным или международным законодательством в области промышленной собственности.

Знак охраны:

– *авторских прав:* латинская буква С в окружности; наименование обладателя исключительных авторских прав; год первого опубликования произведения;

– *смежных прав:* латинская буква Р в окружности; наименование обладателя исключительных смежных прав; год первого опубликования исполнения или фонограммы;

– *товарного знака:* латинская буква R в окружности; словесное обозначение «товарный знак»; зарегистрированный товарный знак.

Изобретение – техническое решение в любой области, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток) или способу, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Интеллектуальные права – права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, которые включают: исключительное право, являющееся имущественным, личные неимущественные права и иные права.

Интеллектуальная собственность – результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации.

Исполнитель – гражданин, творческим трудом которого создано исполнение: актер, певец, музыкант, танцор или иное лицо, а также режиссер-постановщик спектакля и дирижер.

Коллективное управление имущественными правами авторов – осуществляется в целях обеспечения имущественных прав авторов, исполнителей, производителей фонограмм и иных обладателей авторских и смежных прав, когда их практическое осуществление в индивидуальном порядке затруднительно. Коллективное управление осуществляется специализированными организациями в пределах предоставленных им полномочий. Такие организации не вправе заниматься коммерческой деятельностью.

Коллективный товарный знак – товарный знак, предназначенный для обозначения товаров, производимых или реализуемых входящими в данное объединение лицами и обладающих едиными характеристиками их качества или иными общими характеристиками.

Контрафакция – изготовление и распространение произведений и фонограмм с нарушением авторских и смежных прав.

Лицензионный договор – договор, на основании которого лицензиар, обладающий исключительным правом на объект промышленной собственности, передает лицензиату на определенных условиях право на использование охраняемого объекта промышленной собственности.

Наименование места происхождения товара – обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое, официальное или неофициальное наименование страны, городского или сельского поселения или другого географического объекта, ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом

определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

Ноу-хау – сведения любого характера, в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности их третьим лицам, к которым нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Общеизвестный товарный знак – знак, ставший известным широкому кругу заинтересованных потребителей и служащий гарантией высокого качества продукции и товаров, маркируемых этим знаком. Общеизвестный товарный знак охраняется на территории РФ как на основании государственной регистрации, так и не имеющий правовой охраны, но который в результате интенсивного использования приобрел широкую известность.

Объекты авторского права – произведения науки, литературы, искусства независимо от их достоинств и назначения.

Общественное достояние – произведение, на которое истек срок действия авторского права, а также произведения, которым на территории РФ никогда не предоставлялась охрана. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения.

Организация эфирного или кабельного вещания – юридическое лицо, осуществляющее сообщение в эфир или по кабелю радио– или телепередач (совокупность звуков и изображений) или их отображений.

Палата по патентным спорам – орган Роспатента, в который заявитель, не согласный с решением экспертизы по заявке на объект промышленной собственности, может подать жалобу с просьбой о пересмотре принятого решения.

Патент – охранный документ, выдаваемый на изобретение, полезную модель, промышленный образец, удостоверяющий авторство и исключительное право патентообладателя.

Патентообладатель – физическое или юридическое лицо, обладающее исключительным правом на патент.

Патентный поверенный – представитель заявителя, который зарегистрирован в Роспатенте, которому заявитель доверяет ведение дел, связанных с регистрацией объектов промышленной собственности. Полномочия патентного поверенного удостоверяются нотариально заверенной доверенностью.

Патентные пошлины – денежные сборы, взимаемые

Роспатентом за совершение юридически значимых действий, связанных с правовой охраной объектов промышленной собственности. Патентные пошлины устанавливаются постановлением Правительства РФ.

Плагиат – присвоение лицом, не являющимся автором произведения, права авторства на это произведение.

Право преждепользования – право любого физического или юридического лица, добросовестно использовавшего или сделавшего необходимые приготовления к использованию решения, тождественного запатентованному объекту, на продолжение использования без расширения объема, если оно создано независимо от автора, а использование или приготовление к использованию осуществлено до даты приоритета запатентованного объекта.

Принудительная лицензия – выдается без согласия патентообладателя по решению судебных органов или иного органа государственного управления. Эти органы определяют размер использования изобретения и размер лицензионного вознаграждения.

Полезная модель – конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, а также их составных частей. Объектом правовой охраны в качестве полезной модели может быть только устройство.

Промышленный образец – художественно-конструкторская форма изделия, определяющая его внешний вид, которая должна быть новой, оригинальной и промышленно применимой.

Публикатор – гражданин, который правомерно обнародовал или организовал обнародование произведения науки, литературы, искусства, ранее не обнародованного и перешедшего в общественное достояние.

Свободное использование произведений – законодательно установленные случаи безвозмездного использования произведения без согласия правообладателя.

Служебное произведение – это произведение, созданное в порядке выполнения служебных обязанностей. Служебное произведение принадлежит автору, а исключительное право на его использование – работодателю, если в договоре между ними не предусмотрено иное.

Смежные права – права исполнителей на их исполнения и постановки; права производителей фонограмм на их фонограммы; права организаций эфирного и кабельного вещания на их передачи в эфир; право составителя баз данных, право публикатора.

Товарный знак (знак обслуживания) – обозначение,

служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей.

Фирменное наименование – обозначение, которое определяется в учредительных документах коммерческой организации, включается в единый государственный реестр юридических лиц. Фирменное наименование должно содержать указание на организационно-правовую форму и собственно наименование юридического лица.

Фонограмма – исключительно звуковая запись исполнения или иных звуков.

Формула изобретения – изложение существа предложения, служащее для определения объема правовой охраны, предоставляемой изобретению, полезной модели, промышленному образцу, составляемая по установленным требованиям.

Экспертиза – анализ материалов заявки в Патентном ведомстве с целью проверки наличия необходимых документов и соблюдения заявителем установленных требований к ним.

Литература

Нормативная

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 230-ФЗ // СЗ РФ. 25.12.2006. № 52 (ч. 1). Ст. 5496.

2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 13.12.2001 № 195-ФЗ (в ред. от 19.05.2010) // Российская газета. 22.12.2001. № 256.

3. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ.

4. Федеральный закон от 30.12.2008 № 316-ФЗ «О патентных поверенных» // СЗ РФ. 05.01.2009. № 1. Ст. 24.

5. Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // СЗ РФ. 09.08.2004. № 32. Ст. 3283.

6. Постановление Правительства РФ от 19.04.2008 № 285 «Об утверждении Правил выплаты автору вознаграждения при публичной перепродаже оригиналов произведений изобразительного искусства, авторских рукописей (автографов), литературных и музыкальных произведений» // СЗ РФ. 28.04.2008. № 17. Ст. 1880.

7. Постановление Правительства РФ от 29.12.2007 № 988 «Об утверждении Правил сбора, распределения и выплаты вознаграждения исполнителям и изготовителям фонограмм за использование фонограмм, опубликованных в коммерческих целях» // СЗ РФ. 14.01.2008. № 2. Ст. 112.

8. Постановление Правительства РФ от 15.09.2011 № 781 «О внесении изменений в Положение о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами». Доступ из справочной системы СПС «КонсультантПлюс».

9. Приказ Минобрнауки России от 29.10.2008 № 324 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на государственную регистрацию программы для ЭВМ и заявок на государственную регистрацию базы данных, их рассмотрения и выдачи в установленном порядке

свидетельств о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 02.02.2009. № 5.

10. Приказ Минобрнауки России от 29.10.2008 № 325 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на промышленный образец и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на промышленный образец» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 15.12.2008. № 50.

11. Приказ Минобрнауки России от 29.10.2008 № 326 «Об утверждении Административного регламента исполнения Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам государственной функции по организации приема заявок на полезную модель и их рассмотрения, экспертизы и выдачи в установленном порядке патентов Российской Федерации на полезную модель» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 09.03.2009. № 10.

Основная

1. Право интеллектуальной собственности: учебник / под ред. И. А. Близнеца, Э. П. Гаврилова. М.: Проспект, 2010.

2. Гражданское право: в 3 т. / под ред. А. П. Сергеева. М.: ТК Велби, 2009.

Базы данных, информационно-справочные и поисковые системы

1. Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

Дополнительная

1. Авторское право и смежные права: учебник / под ред. И. А. Близнеца. М.: Проспект, 2011.

2. *Баскаков Е.* Актуальные вопросы развития положений части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации в области авторского права и смежных прав // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 3. С. 38–45.

3. *Брумштейн Ю.* Базы данных и некоторые смежные объекты. Анализ понимания терминов в законодательстве и сфере информационных технологий // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2009. № 1. С. 8–18.

4. *Громушкин С.* Совершенствование правовой охраны фирменного наименования // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 12. С. 68–72.

5. *Дашян М. С.* Изобретения, товарные знаки, ноу-хау, фирменный бренд. Партизанские войны за право быть лучшими. М.: Эксмо, 2008.

6. Интеллектуальная собственность. Актуальные проблемы теории и практики: сб. науч. тр. Т. 1–4 / под ред. В. Н. Лопатина. М.: Юрайт, 2008.

7. Интеллектуальная собственность в России и ЕС: правовые проблемы: сб. ст. / под ред. М. М. Богуславского и А. Г. Светлова. М.: Волтерс Клувер, 2008.

8. Интеллектуальная собственность (Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации): учеб. пособие / под общ. ред. М. Н. Коршунова. М.: Норма, 2008.

9. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть четвертая / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов. М.: ТК Велби: Проспект, 2007

10. *Каспальский В. Н.* Залог исключительных прав. М.: Статут, 2008.

11. *Клейменова М.* Нормативное регулирование защиты права на фирменное наименование // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2009. № 2. С. 25–33.

12. *Козубенко Ю. В.* Защита авторских прав на программы для ЭВМ в уголовном, административном и гражданском судопроизводстве. М.: Волтерс Клувер, 2009.

13. *Колесников А. П.* Проблемы развития изобретательства и охраны интеллектуальной собственности в Российской империи. М.: ИНИЦ «ПАТЕНТ». 2009.

14. *Мерзликина Р. А.* Право интеллектуальной собственности: учебник. М.: Финансы и статистика; Ставрополь: Сервисшкола,

2008.

15. *Максимова Л.* Коллективное управление правами в связи с принятием части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 6. С. 72–78.

16. *Моргунова Е. А.* Авторское право: учеб. пособие. М.: Норма, 2008.

17. *Невская М. А., Сухарев Е. Е.* Авторское право в издательском бизнесе и СМИ: практ. пособие. М.: Дашков и К°, 2010.

18. *Наумова Е.* Договорное регулирование оборота прав на интеллектуальную собственность // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 6. С. 64–71.

19. *Наумова Е.* Лицензионный договор как средство регулирования отношений по использованию произведений науки, литературы, искусства // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2009. № 3. С. 4–10.

20. *Нырова Н.* Управление коммерческой тайной как ресурсом, способным обеспечить конкурентное преимущество // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 11. С. 45–53.

21. *Рузакова О. А.* Комментарий к части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации. М.: Экзамен, 2007.

22. *Рузакова О.* Проблемы построения системы договоров о создании результатов интеллектуальной деятельности и распоряжения исключительным правом // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 6. С. 23–30.

23. *Судариков С. А.* Право интеллектуальной собственности: учеб. М.: ТК Велби: Проспект, 2008.

24. *Свечникова И. В.* Авторское право: учебное пособие. М.: Дашков и К°, 2008.

25. Споры об интеллектуальной собственности. Все позиции Высшего Арбитражного Суда РФ. М.: ООО «Тимотиз Лигал Паблишинг Раша», 2010.

26. *Томашев В.* Трактовки части четвертой ГК РФ в отношении прав на товарный знак и коммерческое обозначение нуждаются в пересмотре // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2009. № 1. С. 43–50.

27. *Удалкин В.* Некоторые проблемы правовой квалификации и охраны произведений дизайна // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 5. С. 48–53.

28. *Фаршатов И.* Особенности реализации прав, смежных с авторскими // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 6. С. 31–40.

29. *Хохлов В. А.* Авторское право: Законодательство, теория, практика. М.: Городец, 2008.

30. *Хромушина Е. В.* Правовая охрана секретных изобретений в современных условиях. М.: ИНИЦ «ПАТЕНТ». 2009.

31. *Чумаченко А.* Понятие и признаки контрафакта в связи с вступлением в силу части четвертой Гражданского кодекса РФ // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 3. С. 27–34.

32. *Щербак Д.* Новые объекты смежных прав в российском законодательстве // Интеллектуальная собственность. Авторское право. 2008. № 5. С. 60–63.

Приложение 1. Деловые игры

Деловая игра № 1. «Юрист правового управления организации: внутренние функции»

Цель: адаптация участников к выполнению функций юриста по управлению правовыми процессами внутри организации, приобретению практических навыков подготовки юридических документов. Деловая игра позволяет ознакомиться с функциями юриста правового управления организации и приобрести практически навыки, моделирующие деятельность юриста внутри организации. Особенностью игры является то, что в процессе игры каждый участник овладевает практическими навыками по управлению внутрикорпоративными правовыми процессами и их сопровождению.

Задачи: см. рис. 1.

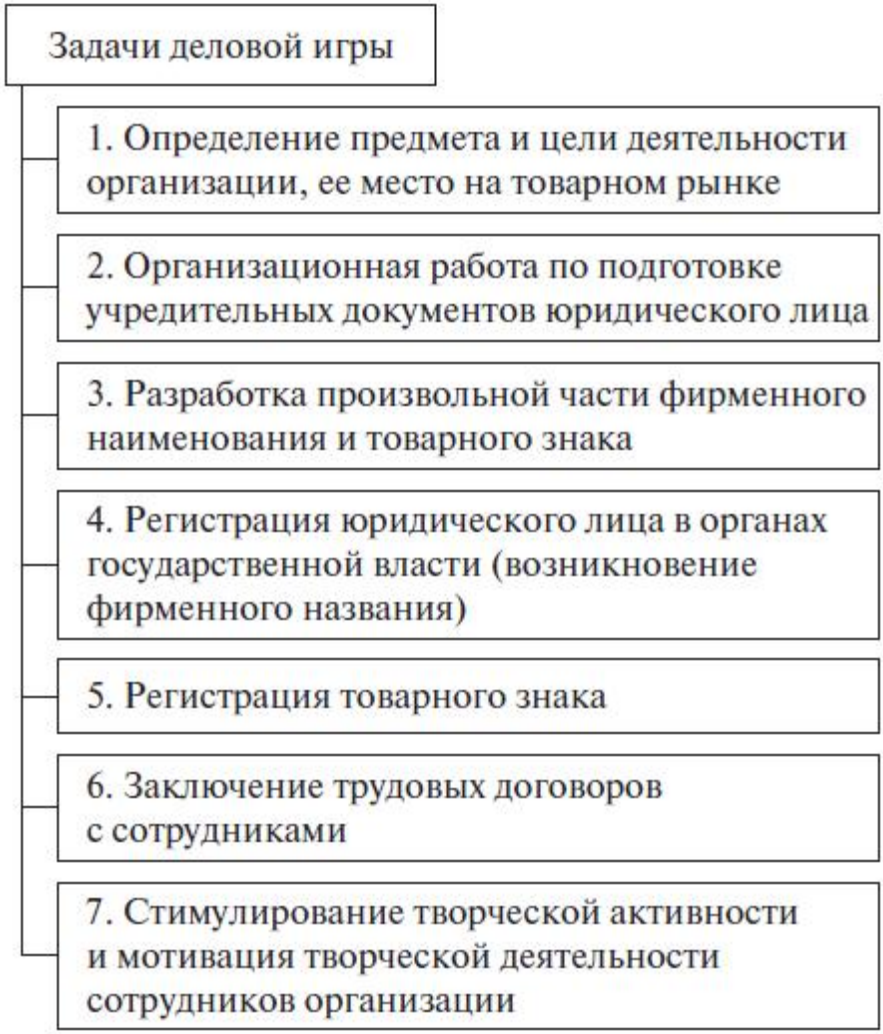

Задачи деловой игры
1. Определение предмета и цели деятельности организации, ее место на товарном рынке
2. Организационная работа по подготовке учредительных документов юридического лица
3. Разработка произвольной части фирменного наименования и товарного знака
4. Регистрация юридического лица в органах государственной власти (возникновение фирменного названия)
5. Регистрация товарного знака
6. Заключение трудовых договоров с сотрудниками
7. Стимулирование творческой активности и мотивация творческой деятельности сотрудников организации

Рис. 1. Задачи игры

Проведение игры: основой деловой игры является создание имитационной и игровой модели, которые органично дополняют друг друга.

Имитационная модель представляет собой процесс моделирования деятельности юриста внутри организации.

Игровая модель имитирует реальные условия функционирования юриста организации и предусматривает приобретение практических навыков в составлении трудовых договоров, учредительных документов и других локальных правовых актов, определяющих деятельность организации.

Сценарий игры: игровое поле сформировано как минимум двумя группами участников. Сценарий игры предусматривает три

этапа, что позволяет наиболее полно реализовать функции корпоративного юриста и исчерпывающе овладеть практическими навыками в данной сфере.

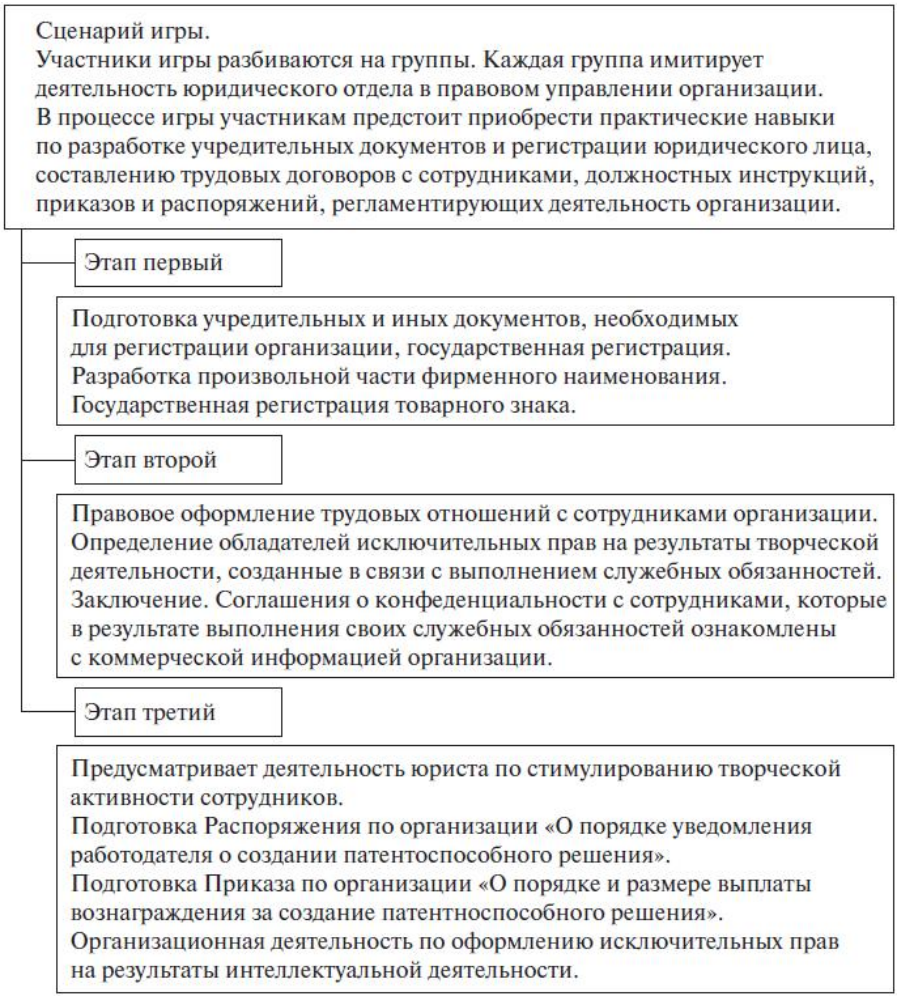

Сценарий игры.
Участники игры разбиваются на группы. Каждая группа имитирует деятельность юридического отдела в правовом управлении организации.
В процессе игры участникам предстоит приобрести практические навыки по разработке учредительных документов и регистрации юридического лица, составлению трудовых договоров с сотрудниками, должностных инструкций, приказов и распоряжений, регламентирующих деятельность организации.
Этап первый
Подготовка учредительных и иных документов, необходимых для регистрации организации, государственная регистрация.
Разработка произвольной части фирменного наименования.
Государственная регистрация товарного знака.
Этап второй
Правовое оформление трудовых отношений с сотрудниками организации.
Определение обладателей исключительных прав на результаты творческой деятельности, созданные в связи с выполнением служебных обязанностей.
Заключение. Соглашения о конфеденциальности с сотрудниками, которые в результате выполнения своих служебных обязанностей ознакомлены с коммерческой информацией организации.
Этап третий
Предусматривает деятельность юриста по стимулированию творческой активности сотрудников.
Подготовка Распоряжения по организации «О порядке уведомления работодателя о создании патентоспособного решения».
Подготовка Приказа по организации «О порядке и размере выплаты вознаграждения за создание патентноспособного решения».
Организационная деятельность по оформлению исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности.

Рис. 2. Сценарий и этапы игры

Этап 1. Подготовка учредительных документов.

На данном этапе необходимо выбрать организационно-правовую форму юридического лица, в рамках которой участники будут осуществлять свою деятельность, и обосновать свой выбор. Проводится анализ требований законодательства к содержанию учредительных документов организации и процедуре регистрации юридического лица в налоговых органах.

При разработке произвольной части фирменного наименования учесть соотношение прав на фирменное наименование и товарный знак. При выборе вида товарного знака

необходимо раскрыть порядок его государственной регистрации, изучить требования законодательства к материалам заявки на товарный знак. Охарактеризовать содержание исключительного права на фирменное наименование и товарный знак.

Этап 2. При оформлении трудовых отношений проанализировать особенности правового оформления лиц, принимаемых в штат или по совместительству. Необходимость оформления трудовой книжки, порядок ее оформления. Обратить внимание на содержание трудового договора, выявить условия, обязательные для отражения в трудовом договоре, а именно:

1) срок;

2) трудовая функция работника;

3) принадлежность исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности, созданные:

– по заданию работодателя,

– с использованием денежных, технических или иных материальных средств работодателя, но не в связи с выполнением своих трудовых обязанностей или конкретного задания работодателя;

– основания и порядок выплаты вознаграждения.

Определить, какие должны быть приняты меры по охране конфиденциальной информации, возникающей в процессе взаимодействия между работодателем и исполнителем; между контрагентами.

Этап 3. Отразить роль юриста в разработке корпоративной политики, охватывающей правовые, финансовые, организационные и другие направления, способствующие развитию творческой активности. Меры, принимаемые в компании по мотивации персонала с целью усиления новаторской деятельности, закрепление права авторов на вознаграждение за служебные изобретения, полезные модели и промышленные образцы.

Результат игры. Деятельность участников игры оценивается путем анализа разработанных внутрикорпоративных документов. Осуществляется комплексная оценка их содержания и оформления.

Победителем признается группа участников, которая наиболее грамотно и всесторонне отразила требования законодательства по юридическому сопровождению корпоративных отношений в организации.

Оценка деятельности участника
Этап 1
Этап 2
Этап 3
Грамотность и полнота составленного пакета документов, необходимых для государственной регистрации юридического лица
Правильность составления трудового договора и иных внутрикорпоративных документов организации по приему сотрудников на работу
Выбор и правовое сопровождении формы и методов мотивации сотрудников по сожданию результатов интеллектуальной деятельности

Рис. 3. Оценка деятельности участника

Деловая игра № 2. «Юрист правового управления организации: внешние функции»

Цель: адаптация участников к выполнению профессиональной деятельности юриста, приобретению практических навыков подготовки юридических документов.

Деловая игра позволяет ознакомиться с деятельностью правового управления организации независимо от организационно-правовой формы и приобрести практически навыки, связанные с выполнением служебных обязанностей юриста.

Задачи: см. рис. 1.

Проведение игры: основой деловой игры является создание имитационной и игровой моделей, которые органично дополняют друг друга. Деловая игра моделирует деятельность юриста в отношениях с внешним организациями и органами государственной власти.

Имитационная модель представляет собой процесс моделирования деятельности правового управления организации в отношениях с внешними организациями и органами государственной власти.

Правовое сопровождение создания материально-технической базы
Формирование кадрового состава
Маркетинговые исследования товарного рынка
Составление договоров на производство, рекламу и реализацию продукта
Задачи игры
Сотрудничество с организацией по выполнению НИОКР
Составление договоров о передаче исключительных прав
Оформление заявок на выдачу патента

Рис. 1. Задачи игры

Игровая модель имитирует реальные условия функционирования правового управления организаций и

предусматривает приобретение практических навыков в составлении различных видов гражданско-правовых договоров.

Сценарий игры: участники разбиваются на несколько конкурирующих групп, каждая из которых имитирует деятельность юридического отдела в правовом управлении организации. Деятельность организации, например, ориентирована на производство и реализацию товаров народного потребления.

Каждый участник игры, являясь сотрудником правового управления, выполняет одну из функций юриста.

В процессе игры участникам предстоит приобрести практические навыки заключения гражданско-правовых договоров по созданию материально-технической базы организации и обеспечению условий ее надежного функционирования. А также принять активное участие в выборе инновационной стратегии развития организации на базе реализации результатов интеллектуальной деятельности как созданных сотрудниками организации, так и приобретенных на основании лицензионных договоров.

Игра включает три этапа.

Этап 1. Предусматривает создание материально-технической базы организации и обеспечения условий ее функционирования на основе заключения договора аренды здания, регистрации этого договора в органах государственной власти; заключения договора энергоснабжения; договора охраны здания; заключение договора об оказании услуг по уборке территории.

Рис. 2. Содержание этапов игры

При составлении договоров следует обратить внимание на следующие положения.

Договор аренды здания: форма и государственная регистрация договора; права на земельный участок; размер арендной платы как существенное условие договора; права и обязанности сторон; ответственность по договору.

Договор энергоснабжения: порядок заключения и продления договора, количество и качество подаваемой энергии; обязанности покупателя по содержанию и эксплуатации сетей, порядок оплаты энергии, ответственность сторон по договору.

Договор охраны здания проанализировать и составить, основываясь на договоре возмездного оказания услуг. Обратить внимание на права и обязанности сторон по исполнению договора, в том числе оплате услуг по договору, предусмотреть возможность одностороннего отказа от исполнения договора.

Выявить правовую природу договора по уборке территории: договор на выполнение работ или по оказанию услуг; определить существенные условия договора, права и обязанности сторон.

Формирование кадрового состава организации путем заключения договора с Агентством по подбору персонала. Определить правовую природу и специфику этого договора.

Этап 2. Предусматривает правовое оформление стратегического развития организации.

Заключение договора о возмездном оказании услуг с Роспатентом на проведение маркетинговых исследований. Анализ конкурентной среды на базе полученной патентной информации в результате проведенных маркетинговых исследований.

Выявление объектов авторского права и патентоспособных решений. Выбор оптимальной формы охраны результатов интеллектуальной деятельности. Подача заявки на патент.

Ознакомление со структурой и содержанием договоров о передаче исключительных прав (договор об отчуждении, лицензионный договор). Дать сравнительную характеристику договора об отчуждении исключительных прав и лицензионного договора. Выявить особенности простой и неисключительной лицензии. Определить существенные условия лицензионного договора.

Анализ особенностей договора НИОКР и определение прав сторон на результаты интеллектуальной деятельности.

Этап 3. Предусматривает правовое сопровождение производства, рекламной деятельности и реализации в гражданском обороте произведенной продукции.

Ознакомление со структурой и содержанием договоров подряда, договора авторского заказа на создание рекламы,

розничной и оптовой купли-продажи.

Обратить внимание на следующие аспекты правового регулирования.

Договор подряда: характеристика и качество работы, выполняемой по договору подряда; установить начальный, промежуточный и конечный срок выполнения работы; стоимость и порядок оплаты работы; особые права и обязанности сторон; порядок приемки результатов работы.

Договор авторского заказа на создание рекламы должен содержать: требования к создаваемому произведению; срок исполнения; принадлежность исключительных прав на созданное произведение (исполнитель или заказчик).

Договор купли-продажи должен предусматривать: условие о товаре, его количестве, качестве, ассортименте, комплекте и комплектности; гарантийный срок на товар; цену товара и порядок оплаты.

Оценка деятельности участника осуществляется на основе анализа заключенных договоров на всех этапах игры. Учитывается правильность выбранного вида гражданско-правового договора, его содержания и оформления. Победителем признается та группа участников, у которой будет наименьшее количество замечаний по составленным договорам.

Деловая игра № 3. «Обеспечение инновационной деятельности организации»

Цель: раскрытие механизмов и подходов, способствующих накоплению новых идей – интеллектуального потенциала организации, приобретение практических навыков работы с патентной информацией и оформления заявки на выдачу патента. Деловая игра позволяет ознакомиться с ключевыми положениями и принципами инновационной деятельности организации.

Задачи:

1) исследовать товарный рынок на основе анализа патентной информации для данной категории товаров;
2) выявить наиболее перспективные разработки;
3) выявить отечественных и зарубежных производителей, потенциальных конкурентов;
4) выбрать способ и объект охраны исключительных прав на созданные технические решения;
5) изучить требования, предъявляемые законодательством к заявке на выдачу патента;
6) определить объем правовой охраны на новое техническое решение;
7) разработать методы мотивации персонала.

Проведение игры: основой деловой игры является создание имитационной и игровой модели, которые органично дополняют друг друга.

Имитационная модель представляет собой процесс формирования интеллектуального потенциала организации.

Игровая модель имитирует реальные условия функционирования организации по созданию инновационной, конкурентоспособной продукции в конкретном секторе товарного рынка на примере ООО «Компактмедиа».

Сценарий игры: ООО «Компактмедиа» занимается выпуском полиграфических буклетов, которые относятся к печатным материалам специального формата и предназначены для размещения различного рода информации при обеспечении компактности печатного материала.

ООО «Контакт» обратилось к ООО «Компактмедиа» с требованием прекратить выпуск буклетов, поскольку ООО

«Контакт» запатентовало данную конструкцию буклета в качестве полезной модели – патент № 28846 от 25.09.2002 как «Листовое устройство».

Следовательно, ООО «Контакт» является обладателем исключительных прав на данное техническое решение.

Для того чтобы ООО «Компактмедиа» могло успешно осуществлять свою предпринимательскую деятельность, ему необходимо обеспечить производство инновационной, конкурентоспособной продукции и создать собственный патентный портфель.

Участники разбиваются на произвольное количество групп, каждая из которых осуществляет поиск новых идей на основе анализа патентной информации, а затем выбирает объект патентования и объем правовой охраны.

Сценарий игры предусматривает три этапа, которые позволят ООО «Компактмедиа» обеспечить выпуск инновационной продукции.

Этап 1. На основе анализа патентной информации изучить данный сектор товарного рынка. Выявить как отечественных, так и зарубежных производителей данной продукции, которые могут стать потенциальными конкурентами.

Анализ патентной информации должен базироваться на изучении Международной патентной классификации (МПК), определении классов и подклассов, относящихся к сфере деятельности ООО «Ком-пактмедиа».

Этап 2. В рамках выбранного класса МПК следует произвести отбор наиболее близких технических решений, относящихся к «Листовому устройству».

Среди полезных моделей, решающих задачу увеличения объема размещаемой информации при одновременном сохранении компактности листового устройства, следует выделить аналоги – технические решения того же назначения и прототип – конструктивно наиболее близкое техническое решение.

Для обеспечения производства инновационной продукции юристом должен быть разработан и представлен на согласование руководству комплекс мероприятий по мотивации персонала с целью усиления новаторской деятельности, в частности, закрепление прав авторов на вознаграждение в локальном акте данной организации.

Этап 3. Предусматривает процесс непосредственного

оформления заявки на выдачу патента. В связи с этим необходимо:

1) изучить нормы гражданского законодательства, касающиеся требований к материалам заявки на выдачу патента на полезную модель;

2) проанализировать существенные признаки как минимум одного аналога и выявить его недостатки;

3) проанализировать существенные признаки прототипа и выявить его недостатки по сравнению с предлагаемым техническим решением;

4) сформулировать патентную формулу, которая определяет объем правовой охраны созданного технического решения;

5) на базе патентной формулы составить описание заявляемого технического решения; при необходимости дать ссылки на чертежи;

6) ознакомиться с порядком экспертизы заявки на изобретение и полезную модель, основанием и порядком выдачи патента;

7) изучить порядок и размер уплаты государственных пошлин за экспертизу заявки, государственную регистрацию патента и ежегодные пошлины за поддержание патента в силе.

Результаты игры: оценка деятельности участника осуществляется путем анализа правильности прохождения каждого из этапов игры.

Победителем признается группа участников, которая предложила наибольшее количество патентоспособных решений и правильно определила объем правовой охраны каждого из предложенных решений.

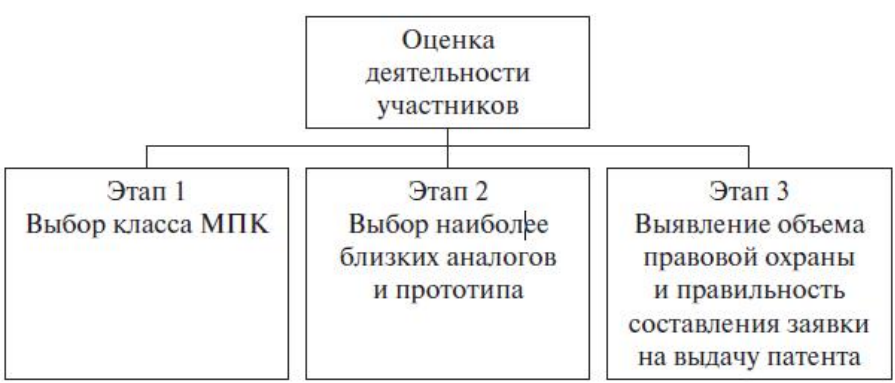

Оценка деятельности участников
Этап 1 Выбор класса МПК
Этап 2 Выбор наиболее близких аналогов и прототипа
Этап 3 Выявление объема правовой охраны и правильность составления заявки на выдачу патента

Рис. 1. Оценка деятельности участников

Деловая игра № 4. «Управление инновационной политикой организации»

Цель: раскрытие эффективных способов, позволяющих организации успешно осуществлять инновационную политику за счет использования в собственном производстве внешних идей и технологий, а также приобретение практических навыков составления лицензионного договора о предоставлении права использования патента. Деловая игра раскрывает юридическую и экономическую составляющие лицензионного договора как средства предоставления исключительного права на нововведения.

Задачи:

1) выявить ведущих производителей данного сектора товарного рынка на основе анализа патентной информации;
2) оценить потенциал организации с позиции создания собственных патентоспособных решений;
3) проанализировать патенты ведущих производителей товарного рынка и обосновать целесообразность приобретения исключительных прав на них;
4) выявить наиболее существенные условия лицензионного договора.

Проведение игры: основой деловой игры является создание имитационной и игровой модели, которые органично дополняют друг друга.

Имитационная модель раскрывает методы и принципы торговли исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности.

Игровая модель демонстрирует широкие возможности, появляющиеся у организации в результате приобретения исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности на основе лицензионных договоров.

Сценарий игры: компания ООО «Термолэнд» занимается производством строительных сэндвич-панелей, которые широко используются для строительства производственных предприятий, торговых и логистических комплексов в экономически развивающихся регионах. По экспертным данным, динамика роста внутреннего потребления сэндвич-панелей на протяжении последних трех лет составляла 20–25 % в год.

На сегодня сэндвич-панели выпускают 100 российских предприятий, многие из которых созданы еще в эпоху СССР.

Зарубежным лидером по поставкам сэндвич-панелей в Россию является Финляндия. Некоторые зарубежные компании вышли на российский рынок, открыв здесь собственное производство, например компания «TRIMO».

На данном этапе своего развития ООО «Термолэнд» не может опираться на собственные патенты. Лицензирование технологий широко используется зарубежными компаниями и заключается в приобретении исключительных прав на «чужие результаты интеллектуальной деятельности», в частности патенты.

Сценарий игры предусматривает три этапа, которые позволят ООО «Термолэнд» обеспечить выпуск инновационной продукции.

Участники разбиваются на группы, каждая из которых должна выбрать и обосновать целесообразность приобретения исключительных прав на конкретный патент, разработать вариант лицензионного договора и раскрыть содержание его статей.

Этап 1. Исследование и анализ товарного рынка производства сэндвич-панелей на основе патентной информации. Выявление наиболее перспективных технологий и их патентообладателей.

Этап 2. Анализ условий конкурентоспособности продукции выявленных патентов:

Соответствие качества продукции требованиям потребителей
Тенденции развития рынка продукции
Условия конкуренции на данном рынке
Патентно-правовые показатели продукции

Рис. 1. Этап 2

Этап 3. Анализ условий, способствующих успешной коммерциализации объекта лицензирования:

Мировая новизна (уникальность) технологии
Завершенность разработки технологии
Возможность реализации технологии на собственном производстве
Возможность получить ценовые преимущества

Рис. 2. Этап 3.

Исходя из анализа данных условий выбирается объект лицензирования и определяются существенные условия лицензионного договора.

Результаты игры: оценка деятельности участника и выявление победителя осуществляется на базе анализа составленного лицензионного договора, отражающего все существенные условия сделки.

Деловая игра № 5. «Разработка и регистрация товарного знака организации»

Цель: приобретение практических навыков в оформлении заявки на выдачу свидетельства на товарный знак. Деловая игра позволяет ознакомиться с требованиями гражданского законодательства, касающимися регистрации товарного знака.

Задачи:

1) ознакомиться с Международной классификацией товаров и услуг (МКТУ);
2) выбрать классы, относящиеся к деятельности данной организации;
3) определить круг субъектов, имеющих право на регистрацию товарного знака;
4) проанализировать зарегистрированные товарные знаки на новизну для выбранных классов товаров и услуг;
5) изучить положения гражданского законодательства, касающиеся требований к государственной регистрации товарного знака и оснований для отказа в государственной регистрации;
6) выбрать вид товарного знака и разработать обозначение, которое предполагается зарегистрировать в качестве товарного знака;
7) изучить требования к материалам заявки на регистрацию товарного знака и порядок государственной экспертизы заявленного обозначения;
8) ознакомиться с размерами и порядком уплаты государственных пошлин за подачу заявки на регистрацию товарного знака, экспертизу заявленного обозначения и регистрацию свидетельства в государственном реестре.

Проведение игры: основой деловой игры является создание имитационной и игровой модели, которые органично дополняют друг друга.

Имитационная модель отражает важнейшие моменты, касающиеся оформления заявки на регистрацию товарного знака.

Игровая модель имитирует реальные условия разработки и регистрации товарного знака организации на примере образовательной организации.

Сценарий игры: в процессе игры участникам предстоит

приобрести практические навыки по разработке и регистрации товарного знака.

Исходя из поставленных задач, сценарий игры предусматривает два этапа.

Участники разбиваются на группы, каждая из которых разрабатывает обозначение и оформляет заявку на его регистрацию.

Этап 1. На основе анализа Международной классификации товаров и услуг и с учетом сферы деятельности организации определить классы, в отношении которых предполагается регистрация товарного знака. Оценить целесообразность подачи заявки на регистрацию одного или нескольких товарных знаков.

Разработать обозначение, которое предполагается зарегистрировать в качестве товарного знака.

Разработанное обозначение оценивается с позиций лаконичности, выразительности запоминаемости. Важны цвет и цветовое сочетание заявляемого обозначения, которые должны быть различимы при размещении на документации, объявлениях, вывесках, а также в доменном имени в сети Интернет.

Этап 2. После согласования и утверждения участниками группы созданного изображения (одного или нескольких) начинается этап его регистрации в качестве товарного знака.

Заполняется заявление на регистрацию товарного знака в соответствии с Правилами составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания.

Приводится описание заявляемого обозначения, которое размещается на заявлении или на отдельном листе в качестве приложения к заявлению.

Из отобранных классов МКТУ выделяются наименования товаров и услуг, для которых будет использоваться заявляемое обозначение.

Анализируется Положение о патентных и иных пошлинах.

Результаты игры: оценка деятельности участников осуществляется на основе анализа разработанного обозначения, отвечающего требованиям лаконичности наглядности, запоминаемости, а также правильности оформления заявки в Роспатент на регистрацию товарного знака.

Победа присуждается участникам, разработавшим товарный знак, отвечающий всем предъявляемым к нему требованиям, и грамотно составившим заявку на его регистрацию.

Приложение 2. Ответы на вопросы и задачи

Ответы на задачи к главе 2

2.1. Этот пример относится к случаю свободного воспроизведения произведения. Согласно ст. 1276 ГК РФ, полученное изображение может быть использовано в коммерческих целях лишь в случае, когда оно не является основным объектом воспроизведения. Например, фотографии лиц на фоне скульптуры «Рабочий и колхозница» или, как в данном примере, на фоне автомобилей, доступны для свободного использования.

2.2. До 2013 г. гражданское законодательство не содержало определения понятий «интернет-сайт». По своей правовой природе интернет-сайт можно определить как сложный объект (ст. 1240 ГК РФ)[12].

2.3. Программа для ЭВМ является интеллектуальной собственностью, т. е. результатом интеллектуальной деятельности, которому предоставляется правовая охрана (ст. 1225 ГК РФ). Программа для ЭВМ относится к объектам авторских прав и охраняется как литературное произведение (п. 1 ст. 1259 ГК РФ). По желанию правообладателя программа для ЭВМ может быть зарегистрирована в соответствии с правилами ст. 1262 ГК РФ.

Общество вправе передать принадлежащее ему исключительное право на программу для ЭВМ другому лицу, заключив с ним лицензионный договор или договор об отчуждении исключительного права.

Такие договоры заключаются в письменной форме и подлежат государственной регистрации, поскольку программа для ЭВМ зарегистрирована в Роспатенте.

Автором программы для ЭВМ признается гражданин, творческим трудом которого она создана (ст. 1257 РФ). Этому лицу принадлежат, в частности, право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права, которые являются неотчуждаемыми и непередаваемыми (п. 2 ст. 1228, ст. 1265 ГК РФ). Поэтому при передаче исключительных прав на программу для ЭВМ другому лицу за создавшим ее гражданином сохраняются авторские права, однако он лишается возможности использовать программу без согласия нового правообладателя (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Поскольку программа для ЭВМ создана сотрудником в рамках выполнения служебных обязанностей по трудовому договору, исключительное право на программу ЭВМ принадлежит работодателю (ст. 1295). Работодатель может распорядиться этим

правом по своему усмотрению, в том числе путем заключения лицензионного договора или договора об отчуждении исключительного права. Получать для этого согласие автора программы не требуется. Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет недействительность договора.

У автора возникает право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

2.4. Использование фрагментов аудиовизуальных произведений для демонстрации качественных характеристик телевизора без согласия правообладателей невозможно независимо от продолжительности такого использования. Использование фрагментов видео в указанных целях возможно посредством заключения лицензионного договора с правообладателем.

Аудиовизуальные произведения являются объектом авторского права (ст. 1259 ГК РФ). На объекты авторского права возникают интеллектуальные права (ст. 1226 ГК РФ), которые включают исключительное право, являющееся имущественным правом, ограниченные сроком (ст. 1230 ГК РФ).

Исключительные права на аудиовизуальное произведение принадлежат его изготовителю (ст. 1263 ГК РФ), который вправе при любом использовании аудиовизуального произведения указывать свое наименование.

Авторами аудиовизуального произведения являются: режиссер-постановщик; автор сценария; композитор музыкального произведения (с текстом иди без текста). Каждый автор аудиовизуального произведения сохраняет исключительного право на свое произведение и право на вознаграждение.

Исключение составляют случаи свободного использования произведения. Перечень таких случаев определен в Гражданском кодексе РФ (в отношении произведений в ст. 1273–1280 ГК РФ). Рассматриваемый случай под этот перечень не подпадает. Использование фрагментов фильма при демонстрации телевизоров без разрешения правообладателя нельзя независимо от продолжительности воспроизведения видео.

2.5. В соответствии со ст. 1236 ГК РФ лицензионный договор может предусматривать передачу исключительных прав с сохранением за лицензиаром права выдачи последующих лицензий (простая, неисключительная лицензия) или без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим

лицам (исключительная лицензия). Если в лицензионном договоре не предусмотрено иное, то это простая неисключительная лицензия. В данном случае речь идет о простой неисключительной лицензии.

Передача исключительных прав может осуществляться также на основании договора об отчуждении исключительного права ст. 1234 ГК РФ, когда исключительные права передаются в полном объеме. Исключительные права, переданные по договору об отчуждении исключительного права или по исключительной лицензии, могут быть переданы на основании сублицензионного договора (ст. 1238 ГК РФ). Особенностью передачи исключительного права на основании договора об исключительной лицензии является письменное согласие лицензиара.

2.6. На программу ЭВМ как на результат творческой деятельности возникает исключительное право. Согласно ст. 1259 ГК РФ, программы ЭВМ являются объектом авторского права. По общему правилу для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей.

Правообладатель может распоряжаться своим исключительным правом (ст. 1229 ГК РФ): разрешать или запрещать другим лицам использование результата интеллектуальной деятельности. Таким образом, передать по договору программу ЭВМ, не зарегистрированную в Роспатенте, возможно.

Однако законодатель в ст. 1262 ГК РФ предоставляет право правообладателю в течение срока действия исключительного права на программу ЭВМ по своему желанию зарегистрировать такую программу в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности (Роспатенте). В этом случае программа ЭВМ, зарегистрированная в Роспатенте, передается другому лицу на основании лицензионного договора, подлежащего государственной регистрации.

2.7. Согласно п. 1 ст. 1228 ГК РФ, автором результата интеллектуальной деятельности признается гражданин, творческим трудом которого создан такой результат. На основании п. 2 ст. 1228 ГК РФ автору результата интеллектуальной деятельности принадлежит право авторства, право на имя и иные личные неимущественные права. Право на имя дает автору результата интеллектуальной деятельности право требовать указания своего имени в статье.

В соответствии с п. 1 ст. 1295 ГК РФ авторские права на произведение науки, литературы или искусства, созданное в

пределах, установленных для работника (автора) трудовых обязанностей (служебное произведение), принадлежат автору. Авторские права согласно подп. 3 п. 2 ст. 1255 ГК РФ включают право автора на имя.

Следовательно, работник, написавший в рамках исполнения трудовых обязанностей, вправе требовать от своего работодателя, получившего исключительное право на такое служебное произведение, указания своего имени при использовании статьи, а работодатель (правообладатель) не вправе отказать работнику в этом.

2.8. Согласно абзацу третьему п. 1 ст. 2 ГК РФ, предпринимательской признается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Как следует из ст. 23 и 50 ГК РФ, такая деятельность осуществляется организациями либо физическими лицами, зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя.

Создание интернет-сайта для собственных нужд не является деятельностью, направленной на извлечение дохода. Поэтому создавать для собственных нужд интернет-сайты могут как юридические, так и физические лица.

Ответ на вопрос зависит от использования интернет-сайта. Если использование физическим лицом сайта направлено на систематическое получение прибыли (например, на сайте за плату размещается какая-либо информация), то гражданину необходимо зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя. Если же использование сайта не связано с извлечением дохода, то такой регистрации не требуется.

Согласно подп. 2 п. 1 ст. 1304 ГК РФ, звуковые записи исполнений или иных звуков либо их отображений, за исключением звуковой записи, включенной в аудиовизуальное произведение, представляют собой фонограмму. Таким образом, запись песни является фонограммой и охраняется как результат интеллектуальной деятельности (подп. 5 п. 1 ст. 1225 ГК РФ).

Размещение фонограммы на сайте является одним из способов использования фонограммы, который заключается в доведении фонограммы до всеобщего сведения таким образом, что лицо может получить доступ к фонограмме из любого места и в любое время по собственному выбору (подп. 4 п. 2 ст. 1324 ГК РФ). Исключительное право использовать фонограмму на основании подп. 1 п. 1 ст. 1323 ГК РФ принадлежит ее

изготовителю, т. е. лицу, взявшему на себя инициативу и ответственность за первую запись звуков исполнения или других звуков либо отображений этих звуков (ст. 1322 ГК РФ).

Гражданское законодательство предусматривает возможность государственной аккредитации организаций по управлению правами на коллективной основе только в тех сферах коллективного управления авторскими и смежными правами, которые перечислены в п. 1 ст. 1244 ГК РФ. Применительно к осуществлению прав авторов, исполнителей, изготовителей фонограмм на получение вознаграждения за использование фонограммы путем ее доведения до всеобщего сведения такой возможности законодательство не предусматривает. Следовательно, аккредитованная организация не вправе представлять интересы правообладателей в отношениях, связанных с использованием фонограмм указанным способом.

Поэтому правомерное использование фонограммы путем ее доведения до всеобщего сведения возможно только на основании лицензионного договора с правообладателем, которым может являться изготовитель фонограммы либо иное лицо, если оно приобрело исключительное право на фонограмму на основании заключенного с изготовителем фонограммы договора (п. 1 ст. 1229, п. 1 ст. 1233, ст. 1235 ГК РФ).

Использование фонограммы предполагает одновременное использование записи исполнения музыкального произведения, поэтому изготовитель фонограммы обязан на основании п. 2 ст. 1323 ГК РФ осуществлять свои права с соблюдением прав авторов произведений и прав исполнителей. При использовании фонограммы лицом, не являющимся ее изготовителем, также применяются правила п. 2 ст. 1323 ГК РФ (п. 4 ст. 1324 ГК РФ). Соответственно, если автором произведения и исполнителем изготовителю фонограммы не предоставлены права на доведение произведения и исполнения до всеобщего сведения, то изготовитель фонограммы не может предоставить третьему лицу право размещать фонограмму в Интернете, поскольку это нарушало бы интересы автора и исполнителя произведения.

2.9. Согласно п. 1 ст. 1259 ГК РФ, объектами авторских прав отнесены, в частности, географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии, которые представляют собой оригинальные произведения и могут быть использованы в качестве картографической основы. Законодательство не содержит юридической дефиниции понятия «картографическая основа».

Пункт 1 ст. 1260 ГК РФ содержит понятие «производные

произведения», представляющие переработку оригинала. В этом случае автору принадлежат авторские права на осуществленную им переработку оригинального картографического произведения.

Исключительное право на любой результат интеллектуальной деятельности, в том числе объект авторского права, передается на основе лицензионного договора (ст. 1235 ГК РФ). В этом случае на право использования как картографического произведения, так и картографической основы необходимо заключение лицензионного договора. Исключение составляют случаи свободного использования произведений (ст. 1273, 1280 ГК РФ), которые предусматривают законное право использования правомерно обнародованных произведений без выплаты вознаграждения и без согласия автора.

Особенность авторского права заключается в том, что исключительное право возникает как на обнародованные, так и не обнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме. Для возникновения исключительного права не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей (п. 3–4 ст. 1259 ГК РФ).

2.10. Речь идет о двух самостоятельных производных картографических произведениях, которые составлены на базе одной картографической основы. Картографическая основа в соответствии со ст. 1259 ГК РФ, п. 6 является официальным документом государственного органа и не охраняется авторским правом. Каждая из организаций на базе картографической основы создала свое картографической произведение, каждое из которых является объектом авторского права независимо от достоинства, назначения и способа выражения.

Таким образом, суд должен признать законность существования авторских прав на каждое произведение и обоих правообладателей.

2.11. Кинофильм, состоящий из зафиксированной серии связанных между собой изображений с сопровождением или без сопровождения звука, законодателем определен как аудиовизуальное произведение (ст. 1263 ГК РФ), которое отнесено к объектам авторского права (ст. 1259 ГК РФ). Авторами аудиовизуального произведения являются режиссер-постановщик; автор сценария; композитор музыкального произведения. На объекты авторского права результата интеллектуальной деятельности возникают исключительные права (ст. 1270 ГК РФ), в том числе права на прокат произведения.

Исключительное право на использование аудиовизуального произведения принадлежит его изготовителю, которых осуществляет свои права с учетом авторов произведения.

2.12. Согласно ст. 1256 ГК РФ, исключительное право на произведение науки, литературы и искусства распространяется на произведения, находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории Российской Федерации, признается за авторами – гражданами других государств в соответствии с международными договорами РФ.

И Белоруссия, и Россия подписали Бернскую конвенцию по охране литературных и художественных произведений, которая предоставляет охрану исключительного права произведений на территории всех государств, подписавших эту конвенцию. Основной принцип Бернской конвенции – автоматическое возникновение и охрана исключительных прав во всех странах Бернского Союза при отсутствии формальностей как условия его возникновения.

2.13. Под дистрибутивом понимается форма распространения программного обеспечения (программа для ЭВМ для первоначальной установки программного обеспечения). Дистрибутив обычно содержит программы для инициализации системы, программу-установщик и набор специальных файлов, в совокупности образующих систему (ядро) программы (так называемые пакеты). При этом запись дистрибутива в постоянную память компьютера следует рассматривать в качестве воспроизведения объекта авторского права (постановления ФАС Северо-Кавказского округа от 29.03.2012 № Ф08-771 / 12, Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.01.2011 № 15АП-13622 / 2010).

Дистрибутивы (программы для ЭВМ для первоначальной установки программного обеспечения) являются объектами авторского права и охраняются так же, как авторские права на произведения литературы. При незаконном использовании дистрибутива к организации может быть применена ответственность, установленная ст. 1301 ГК РФ. В данной ситуации программный продукт использован не был, поэтому организация не может быть привлечена к ответственности по данной статье.

2.14. Согласно ст. 1259 ГК РФ, к объектам авторского права относятся произведения архитектуры, градостроительства, в том числе в виде проектов. Отсюда у организации-проектировщика на проектно-сметную документацию возникает исключительное авторское право. Согласно п. 10 ст. 1270 ГК РФ, исключительное право предусматривает практическую реализацию архитектурного, дизайнерского, градостроительного проекта. В связи с этим авторский надзор может осуществлять только организация-проектировщик, а не дочерняя организация.

Организация-проектировщик – автор архитектурного проекта вправе требовать от заказчика проекта предоставления права на реализацию своего проекта (п. 3 ст. 1294 ГК РФ).

2.15. Данный вопрос базируется на случаях свободного использования произведения, т. е. без согласия правообладателя и без выплаты вознаграждения за использование исключительного права.

Согласно подп. 2 п. 1 ст. 1274 ГК РФ, программный продукт, являющийся объектом авторского права, может использоваться свободно в качестве иллюстраций в произведениях учебного характера. При этом объем использования произведений учебного характера должен определяться учебной целью.

Учебные произведения могут затем воспроизводится, распространяться, сдаваться в прокат без согласия со стороны владельцев исключительных прав.

2.16. Кинофильм – это аудиовизуальное произведение, которое является объектом авторских прав (п. 1 ст. 1263).

Одним из личных неимущественных прав автора является право на неприкосновенность произведения (подп. 4 п. 2 ст. 1255, ст. 1266 ГК РФ). Это право заключается в том, что не допускается без согласия автора внесение в его произведение изменений, сокращений и дополнений, снабжение произведения при его использовании иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями или какими бы то ни было пояснениями (п. 1 ст. 1266 ГК РФ).

Наряду с личным неимущественным правом на неприкосновенность произведения нормы ГК РФ предусматривают право автора на переработку произведения (подп. 9 п. 2 ст. 1270 ГК РФ). Это право представляет собой способ использования произведения и является одним из правомочий, входящих в исключительное право.

По вопросу соотношения права на неприкосновенность произведения и права на переработку произведения Пленумы ВС РФ и ВАС РФ в п. 31 Постановления от 26.03.2009 № 5 / 29 дали следующие разъяснения: «Право на неприкосновенность произведения касается таких изменений произведения, которые не связаны с созданием нового произведения на основе имеющегося. Соответствующие изменения допускаются с согласия автора (или иного лица в случае, предусмотренном п. 1 ст. 1266 ГК РФ), которое должно быть определенно выражено. При отсутствии доказательств того, что согласие было определенно выражено, оно не считается полученным.

Переработка произведения предполагает создание нового (производного) произведения на основе уже существующего. При

этом право на переработку произведения как один из способов использования результата интеллектуальной деятельности может быть передано в числе иных правомочий в рамках передачи исключительного права по договору об отчуждении исключительного права в полном объеме (ст. 1234 ГК РФ) либо предоставлено по лицензионному договору (ст. 1235 ГК РФ), а также может перейти по установленным в законе основаниям без заключения договора с правообладателем (ст. 1241 ГК РФ)».

Таким образом, внести изменения в произведения, которые не связаны с созданием нового произведения на основе имеющегося, может либо лично автор, либо иное лицо, получив определенно выраженное согласие автора на внесение таких изменений.

Исходя из вышеизложенного, исключать какие-либо эпизоды из аудиовизуального произведения возможно, только если на это получено согласие автора или иного правообладателя.

2.17. Программы для ЭВМ являются результатом интеллектуальной деятельности, относятся к объектам авторских прав, которым предоставляется правовая охрана как литературным произведениям (п. 1 ст. 1225, п. 1 ст. 1259, ст. 1261 ГК РФ).

По договору авторского заказа (п. 2 ст. 1288) может быть предусмотрено отчуждение заказчику исключительного права на произведение (в том числе программу ЭВМ), которое должно быть создано автором. Если договор авторского заказа среди существенных условий предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение, то к такому договору применяются все нормы ГК РФ о договоре об отчуждении исключительного права.

Заключать отдельный лицензионный договор о предоставлении заказчику права использования программы для ЭВМ не требуется.

2.18. Проект национального стандарта представляет собой результат интеллектуальной деятельности в форме произведения, авторские права на которое возникают у его разработчика (п. 1 ст. 1259, ст. 1264 ГК РФ). Утвержденные в установленном порядке национальные стандарты не входят в число охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, поскольку официальные документы государственных органов исключены из числа объектов авторских прав (п. 6 ст. 1259 ГК РФ).

После официального принятия к рассмотрению проекта официального документа государственным органом, органом местного самоуправления или международной организацией проект может использоваться без указания имени разработчика.

По сути, это означает, что с указанного момента за разработчиком проекта национального стандарта сохраняется только право авторства на проект (п. 1 ст. 1265 ГК РФ).

Таким образом, национальные стандарты не являются объектами интеллектуальных и, в частности, авторских прав, принадлежащих кому бы то ни было. Ни государство, ни иные лица не обладают интеллектуальными правами на национальные стандарты. Разработчики же проекта национального стандарта обладают авторскими правами только на его проект, но не на сам стандарт.

2.19. Художественные фильмы, рекламные ролики, эскизы, фотографии являются объектами авторского права (ст. 1259 ГК РФ), на которые возникают исключительные права, исчерпывающий перечень которых дан в ст. 1270 ГК РФ. В частности, воспроизводить, распространять, публично показывать произведения можно только на основании лицензионного договора, существенные условия которого определены в ст. 1235 ГК РФ.

2.20. Гражданским кодексом РФ к охраняемым объектам интеллектуальной деятельности отнесены произведения науки, литературы и искусства. Интеллектуальные права на такие произведения являются авторскими правами. Объекты авторских прав перечислены в ст. 1259 ГК РФ, из которой следует, что перечень таких объектов является открытым. В пункте 28 постановления Пленумов ВС РФ и ВАС РФ от 26.03.2009 № 5 / 29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» отмечается, что при анализе вопроса о том, является ли конкретный результат объектом авторского права, судам следует учитывать, что по смыслу ст. 1228 и 1259 ГК РФ в их взаимосвязи таковым является только тот результат, который создан творческим трудом. При этом надлежит иметь в виду, что, пока не доказано иное, результаты интеллектуальной деятельности предполагаются созданными творческим трудом.

Безусловно, техническая документация является результатом творческой деятельности и может быть отнесена к объектам авторского права. Как и любой объект интеллектуальной собственности, он может быть использован на основании лицензионного договора или договора об отчуждении исключительного права.

2.21. Согласно п. 5 ст. 1259 ГК РФ, авторские права не распространяются на идеи, концепции, принципы, методы, процессы, системы, способы, решения технических, организационных или иных задач, открытия, факты, языки

программирования. Следовательно, идея, связанная с созданием фильма (написанием сценария), сама по себе не может являться объектом авторских прав.

Согласно п. 1 ст. 1288 ГК РФ по договору авторского заказа одна сторона (автор) обязуется по заказу другой стороны (заказчика) создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства (в том числе сценарий) на материальном носителе или в иной форме. Сторонами договора авторского заказа могут быть как граждане, так и юридические лица. Следовательно, в данном случае не существует правовых препятствий для заключения договора авторского заказа.

Таким образом, стороны договора авторского заказа могут предусмотреть в нем отчуждение заказчику исключительного права на произведение, сюжет, воплощенный в конкретном произведении.

2.22. Программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ) признаются результатами интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана – интеллектуальной собственностью (подп. 2 п. 1 ст. 1225 ГК РФ).

Передача прав на использование программного продукта иностранным контрагентам осуществляется с учетом принципов Бернской конвенции. Основной принцип Бернской конвенции – автоматическое возникновение и охрана исключительных прав во всех странах Бернского Союза при отсутствии формальностей как условия его возникновения.

2.23. Стандартом признается документ, в котором в целях добровольного многократного использования устанавливаются характеристики продукции, правила осуществления и характеристики процессов проектирования (включая изыскания), производства, строительства, монтажа, наладки, эксплуатации, хранения, перевозки, реализации и утилизации, выполнения работ или оказания услуг. Стандарт также может содержать правила и методы исследований (испытаний) и измерений, правила отбора образцов, требования к терминологии, символике, упаковке, маркировке или этикеткам и правилам их нанесения.

Произведения науки, литературы и искусства в силу подп. 1 п. 1 ст. 1225 ГК РФ являются охраняемыми результатами интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственностью), которым предоставляется правовая охрана. Интеллектуальные права на такие произведения являются авторскими правами (ст. 1255 ГК РФ). Автором произведения признается гражданин, творческим трудом которого оно создано

(ст. 1257 ГК РФ). Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной (п. 3 ст. 1259 ГК РФ).

Таким образом, организация вправе самостоятельно разработать технический стандарт. Этот стандарт в любом случае будет являться результатом интеллектуальной деятельности – произведением. Государственная регистрация произведения как объекта авторского права законодательством не предусмотрена. Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдение каких-либо иных формальностей (п. 4 ст. 1259 ГК РФ).

2.24. Под архитектурным объектом понимаются здание, сооружение, комплекс зданий и сооружений, их интерьер, объекты благоустройства, ландшафтного или садово-паркового искусства, созданные на основе архитектурного проекта.

Произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов, являются объектами авторских прав (п. 1 ст. 1259 ГК РФ). На эти объекты у авторов возникают исключительные права (ст. 1270). К числу исключительных прав относится переработка произведения. При этом под переработкой понимается создание производного произведения. Отсюда следует, что изменение фасада домов не допускается, поскольку ведет к нарушению исключительных авторских прав.

2.25. Интернет-сайт в новой редакции ГК РФ вводится в качестве самостоятельного объекта авторского права (п. 2 ст. 1260 ГК РФ) и относится к числу сложных объектов (ст. 1240 ГК РФ). Правовая регламентация интернет-сайта как результата интеллектуальной деятельности предусматривает возникновение на него интеллектуальных прав, а передача исключительного права на интернет-сайт должна осуществляться на основании лицензионного договора или договора об отчуждении исключительного права.

2.26. На размещение на сайте любых произведений, являющихся объектами авторского права, необходимо разрешение правообладателей, полученное путем заключения договоров о передаче исключительного права. Исключение составляют произведения, на которые срок действия исключительного права истек – произведения, перешедшие в общественное достояние (ст. 1282 ГК РФ), а также случаи свободного использования произведений, определенные в ст. 1273–1280 ГК РФ.

2.27. Согласно п. 6 ст. 1258 ГК РФ, официальные документы

государственных органов, международных организаций, а также их официальные переводы не являются объектами авторских прав.

2.28. Согласно п. 6 ст. 1259 ГК РФ, расписание движения поездов как сообщение о событиях и фактах, имеющее исключительно информационный характер, не является объектом авторского права.

Брошюра же, в которой излагаются права и обязанности пассажиров, является объектом авторского права – составным произведением (ст. 1260 ГК РФ). Составителю принадлежат авторские права на осуществленный им подбор и расположение материалов (п. 2 ст. 1265 ГК РФ).

2.29. Запрет исполнителей правомерен. Согласно ст. 1317 ГК РФ, исключительное право на исполнение включает, в том числе, право на сообщение в эфир; право на запись исполнения. Таким образом, прямая трансляция постановки по радио нарушает принадлежащее исполнителям исключительное право на сообщение в эфир. Осуществив свои намерения, звукозаписывающая компания также нарушит исключительное право на запись исполнения.

2.30. Законодатель в ст. 1313 ГК РФ выделяет два вида исполнителей:

1) артист-исполнитель, у которого возникает исключительное право на созданное им исполнение (образ);

2) режиссер-постановщик спектакля, дирижер, у которых возникает исключительное право на спектакль, концерт в целом.

Поэтому исполнение приглашенного солиста или дирижера является самостоятельным объектом смежных прав и их имена отдельно указывается в афише.

2.31. Согласно ст. 1260 ГК РФ, переводчику принадлежат авторские права на перевод оригинального произведения. Согласно п. 4 указанной статьи, авторские права переводчика охраняются независимо от охраны авторских прав на переводимое ими произведение.

2.32. У автора романа возникает исключительное право на воспроизведение, распространение, переработку своего произведения (ст. 1270 ГК РФ). Концертная организация должна получить официальное разрешение на переработку романа на основании лицензионного договора. За нарушение своих исключительных прав автор может требовать применения специальных мер гражданско-правовой ответственности в

соответствии со ст. 1301.

2.33. Согласно п. 6 ст. 1259 ГК РФ, программа передач как сообщение о фактах, имеющих исключительно информационный характер, не является объектами авторского права, поэтому иск телекомпании к редакции еженедельника неправомерен.

2.34. Во-первых, издание произведения автора в серии «Шедевры мировой фантастики» нарушило его исключительное право на воспроизведение.

Во-вторых, публикация произведения в сборнике «Мифы Вселенной» также нарушила исключительное право на воспроизведение.

В-третьих, указание на то, что произведение представляет собой перевод, выполненный третьим лицом, нарушает право на имя (ст. 1265 ГК РФ) и право на неприкосновенность произведения (ст. 1266 ГК РФ).

За допущенные нарушения каждым из издательств автор может требовать применения специальных мер гражданско-правовой ответственности, предусмотренных ст. 1301 ГК РФ.

2.35. На объекты авторского права возникают интеллектуальные права, включающие исключительные права, личные неимущественные права и иные. К иным правам относится право доступа (ст. 1292 ГК РФ) и право следования (ст. 1293 ГК РФ). В данном случае владелец здания нарушил право доступа, принадлежащее архитектурно-реставрационной мастерской: автор произведения архитектуры вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставления возможности осуществлять фото– и видеосъемку произведения.

2.36. Во-первых, согласно ст. 1227 ГК РФ, интеллектуальные права (в том числе исключительное право) не зависят от права собственности на материальный носитель, в котором выражен результат интеллектуальной деятельности. Переход права собственности на вещь не влечет передачи исключительных прав на результат интеллектуальной деятельности, выраженный в этой вещи. Поэтому за автором сохраняются исключительные права.

Во-вторых, автору произведения принадлежит право доступа (ст. 1292 ГК РФ, в соответствии с которой он вправе требовать от собственника оригинала произведения предоставить возможность воспроизвести свое произведение).

2.37. Исключительное право возникает как на произведение в целом, так и на его часть (п. 7 ст. 1259 ГК РФ). В данном случае организация нарушила исключительное право общества на проект интерьера. За нарушение исключительного авторского права предусмотрена ответственность в ст. 1301 ГК РФ.

2.38. База данных в ст. 1259 ГК РФ отнесена к объектам

авторского права, и у автора – создателя базы данных возникает авторское право. Директивы ЕС о законодательной защите баз данных требуют применения к базам данных защиты прав «особого рода». В связи с этим с 2008 г. Гражданским кодексом РФ право изготовителя баз данных отнесено к числу прав, смежных с авторскими. Изготовителем базы данных согласно ст. 1333 ГК РФ признается лицо, организовавшее создание базы данных, работу по сбору, обработке и расположению материалов. При этом исключительное право изготовителя базы данных возникает при условии, что изготовителем базы данных произведены существенные финансовые, организационные и иные затраты; база данных содержит не менее 10 тыс. самостоятельных информационных материалов (ст. 1334 ГК РФ).

В данном случае исключительное право изготовителя базы данных не возникает, поскольку она содержит только 8 тыс. самостоятельных материалов. Поэтому иск общества удовлетворению не подлежит.

2.39. Согласно п. 3 ст. 1274 ГК РФ к случаям свободного использования произведения в информационных, научных целях относится воспроизведение в прессе, сообщение в эфир правомерно опубликованных в газетах, журналах статей по текущим экономическим, политическим, социальным и религиозным вопросам. Данная статья имеет научный характер и не относится к перечисленным выше вопросам. Поэтому требования автора правомерны, его исключительное право нарушено.

2.40. Исключительные права на использование изделий декоративно-прикладного искусства, созданных штатными художниками, выполняющими работу по трудовому договору, принадлежат работодателю (п. 2 ст. 1295 ГК РФ). В этом случае автор имеет право на вознаграждение. Размер вознаграждения, условия и порядок его выплаты определяются договором между работником и работодателем.

Если изделия декоративно-прикладного искусства выполнены внештатными сотрудниками, то им принадлежат исключительные права, в том числе на воспроизведение рисунков. Тот факт, что рисунки уже были опубликованы, не препятствует последующему их воспроизведению с выплатой вознаграждения.

2.41. Согласно положениям ст. 1258 ГК РФ, под соавторством понимается создание произведений совместным творческим трудом независимо от того, образует ли оно неразрывное единое целое или состоит из самостоятельных частей. Песня как объект авторского права состоит из двух частей: стихотворной и музыкальной и представляет собой делимое соавторство. Если

издательство намерено одновременно издать ноты с текстом, лицензионный договор должен быть заключен как с композитором, так и с поэтом. Соответственно, если предполагается издать только ноты, договор следует заключить только с композитором, а если стихотворный текст – с поэтом.

2.42. Коллектив авторов заключил исключительный лицензионный договор, по которому передал издательству свои права. Замена издательства повлекла изменение сторон договора, а следовательно, неправомерность действий издательства.

Относительно замены главы, написанной умершим автором, следует сказать, что авторское право действует в течение 70 лет после смерти автора. В данном случае правообладателем данного материала становятся наследники, без согласия которых замена главы недопустима.

Ответы на вопросы и задачи к главе 4

Ответы на вопросы

1. Приоритет изобретения, полезной модели, промышленного образца устанавливается по дате подачи заявки в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Если по поданной заявке будет выдан патент, то от даты приоритета отсчитывается 20-летний срок действия патента (20 лет на изобретение, 10 – на полезную модель, 15 – на промышленный образец).

Если в процессе экспертизы установлено, что разными заявителями поданы заявки на идентичные объекты патентного права с одним приоритетом, то патент может быть выдан по одной из таких заявок лицу, определяемому соглашением между заявителями.

2. Согласно ст. 1373 ГК РФ, право на получение патента на результаты интеллектуальной деятельности, созданные при выполнении работ по государственному контракту, принадлежат организации-исполнителю, если государственным контрактом не предусмотрено иное.

Если в соответствии с государственным контрактом право на получение патента и исключительное право на него принадлежит Российской Федерации или субъекту РФ, то государственный заказчик должен подать заявку на выдачу патента в Роспатент в течение шести месяцев со дня его письменного уведомления исполнителем. Если в течение этого срока заказчик не подаст заявку, право на получение патента принадлежит исполнителю.

Автору патента, не являющемуся патентообладателем, выплачивается вознаграждение.

3. Для определения размера пошлин применяется «Положение о патентных и иных пошлинах за совершение юридически значимых действий, связанных с патентом на изобретение, полезную модель, промышленный образец, с государственной регистрацией товарного знака и знака обслуживания, с государственной регистрацией и предоставлением исключительного права на наименование места происхождения товара, а также с государственной регистрацией перехода исключительных прав к другим лицам и договоров о распоряжении этими правами», с изменениями (утв. Постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 № 941).

4. Требования к материалам заявки на выдачу патента на

изобретение, полезную модель, промышленный образец сформулированы в ст. 1375, 1377 ГК РФ. В развитие положений законодательства Минобрнауки России разработаны и утверждены соответствующие административные регламенты. Заявка, подаваемая в Роспатент, должна строго соответствовать предъявляемым требованиям.

Автор может оформить заявку самостоятельно или воспользоваться услугами патентного поверенного (ст. 1247 ГК РФ), который должен быть обязательно зарегистрирован в Роспатенте. Граждане, постоянно проживающие за пределами РФ, иностранные юридические лица ведут дела с Роспатентом только через патентных поверенных.

От имени организации заявку подписывает руководитель организации либо патентный поверенный по доверенности от руководителя. В заявлении указывается патентный поверенный и номер его регистрации в Роспатенте.

5. Инновация – это нововведение. Согласно ст. 1350, 1351, 1352 ГК РФ одним из основных условий патентоспособности изобретения полезной модели, промышленного образца и является его новизна. Соответственно, реализация в производстве патентоспособного решения и есть инновационная деятельность. Таким образом, гарантией инновации является патент как свидетельство новизны технического решения.

6. Патент выдается на изобретение, полезную модель и промышленный образец. К изобретению относится техническое решение в любой области, относящееся к продукту (устройству, веществу, штамму микроорганизма, культуре клеток растений и животных) или способу (ст. 1350) ГК РФ. В качестве полезной модели охраняется техническое решение, относящееся к устройству (ст. 1351 ГК РФ). В качестве промышленного образца охраняется художественно-конструкторское решение, определяющее его внешний вид (ст. 1352 ГК РФ).

Исходя из этих критериев, технический стандарт не является объектом патентного права.

Ответы на задачи

4.1. Секретом производства (ноу-хау) согласно ст. 1465 ГК РФ признаются сведения любого характера (производственные, технические, экономические, организационные и др.), в том числе о результатах интеллектуальной деятельности в научно-технической сфере, а также сведения о способах осуществления профессиональной деятельности, которые имеют действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности

их третьим лицам, к которым у последних нет свободного доступа на законном основании и в отношении которых обладателем таких сведений введен режим коммерческой тайны.

Какой-либо регистрации ноу-хау как объекта интеллектуальной собственности не требуется, поскольку ценность ноу-хау заключается в его неизвестности третьим лицам.

Патент передается на основании лицензионного договора (исключительная лицензия или простая лицензия). В мировой практике сложилась традиция, что абсолютное большинство патентов содержат ноу-хау. В этом случае при заключении лицензионного договора о передаче патента должно быть раскрыто содержание ноу-хау, для того чтобы лицензиат мог успешно реализовывать продукцию по приобретенной технологии. В этом случае в лицензионном договоре должно быть условие о конфиденциальности.

4.2. Согласно ст. 1370 ГК РФ, за создание служебного изобретения, полезной модели, промышленного образца работник имеет право на вознаграждение, размер и условия выплаты которого определяются договором между работниками и работодателем. До заключения договора об отчуждении патента на служебное изобретение работодатель должен выплатить вознаграждение своим работникам и новый патентообладатель не несет обязанности по его выплате.

4.3. Во-первых, поскольку мастер и технолог являются наемными работниками, они создали служебное изобретение. Согласно ст. 1370 ГК РФ, они должны уведомить об этом работодателя, а последний в течение четырех месяцев со дня уведомления подать заявку в Роспатент. Работники нарушили положения законодательства, не выдержав установленный законом срок и подав через два месяца заявку от собственного имени.

Во-вторых, действительно, порядок рассмотрения заявки на полезную модель значительно проще, чем на изобретение. Однако в качестве полезной модели охраняется только устройство, а авторами изобретен способ. Способ может охраняться патентом на изобретение.

Роспатент правомерно отказал в выдаче патента на полезную модель, однако авторы могут подать новую заявку на выдачу патента на изобретение (ст. 1350 ГК РФ).

4.4. Исключительное право на патент принадлежит патентообладателю, в данном случае институту. Автор имеет право на единовременное вознаграждение при получении патента. В данном случае автор не может обратиться в суд,

поскольку не является патентообладателем.

4.5. Объем правовой охраны, предоставляемый патентом, определяется формулой изобретения. Если в заявке, поданной предприятием, формула изобретения включала новые существенные признаки, отсутствующие в формуле изобретения АО, то предприятием создан свой, отличный от изобретенного АО, «Способ придания эффекта полупрозрачности тканям», который является усовершенствованием патента, принадлежащего АО.

Таким образом, предприятием разработан самостоятельный способ, на который должен быть выдан патент (ст. 1387 ГК РФ).

4.6. Вторая заявка была подана на выдачу патента на полезную модель. Заявка на полезную модель проходит только формальную экспертизу. Поэтому решение о выдаче патента принимается быстрее. Однако ни один патентный закон в мире не определяет срок выдачи патента.

Первая заявка с более ранним приоритетом была подана на выдачу патента на изобретение. В отношении изобретения проводится как формальная экспертиза (ст. 1384 ГК РФ), включающая правильность оформления заявки, так и экспертиза заявки по существу (ст. 1386 ГК РФ), на основании которой осуществляется оценка новизны изобретения.

В настоящее время в России введена отсроченная экспертиза (п. 4 ст. 1356 ГК РФ), суть которой заключается в том, что в течение трех лет с даты приоритета заявитель может подать ходатайство о проведении экспертизы, уплатив соответствующие государственные пошлины.

Именно различием в порядке экспертизы заявок на выдачу патента на изобретение или полезную модель и объясняются различные сроки выдачи патентов на эти объекты.

Объем правовой охраны, обеспечиваемый патентом, определяется перечнем существенных признаков, заявленных в формуле изобретения (ст. 1375, 1376 ГК РФ).

4.7. В данном случае в задаче описано служебное изобретение. В соответствии со ст. 1370 ГК РФ исключительное право на изобретение, созданное в порядке выполнения трудовых обязанностей работника, принадлежит работодателю, который должен оформить заявку на изобретение и подать ее в Роспатент в течение четырех месяцев.

Вероятно, как следует из условия задачи, работодатель не воспользовался своим правом. В этом случае право на подачу заявки принадлежит работнику – в данном случае гражданин Ахундов получил патент на изобретение. В этом случае работодатель в течение срока действия патента имеет право

использования служебного изобретения (п. 4 ст. 1370 ГК РФ), но с выплатой патентообладателю компенсации, размер, условия и порядок выплаты которой определяются договором между работником и работодателем, а в случае спора – судом.

4.8. В данном случае консультация юриста не соответствует положениям законодательства. Промышленному образцу (ст. 1352 ГК РФ) предоставляется правовая охрана, если он является новым и оригинальным, а его существенные признаки обусловлены творческим характером изделия. Условия промышленной применимости введены только для изобретения (ст. 1350, 1351 ГК РФ).

Таким образом, модель чайного сервиза целесообразно и правомерно охранять патентом на промышленный образец.

4.9. В данном случае заявитель может ходатайствовать о преобразовании заявки на изобретение в заявку на полезную модель (ст. 1379 ГК РФ), поскольку условием патентоспособности полезной модели является «относительная новизна» (ст. 1351), включающая сведения о применении в России до даты приоритета полезной модели.

Срок действия патента на полезную модель определен ст. 1363 ГК РФ.

4.10. Первый вопрос задачи касается права преждепользования (ст. 1361 ГК РФ), второй – временной правовой охраны (ст. 1392 ГК РФ).

Если трикотажная фабрика докажет, что добросовестно использовала до даты приоритета заявки на территории РФ созданное независимо от патентообладателя тождественное решение, то она сохраняет право на дальнейшее безвозмездное его использование без расширения объема производства.

Временная правовая охрана возникает с даты публикации сведений о патенте в объеме формулы изобретения, которую официально осуществляет Роспатент в своем официальном Бюллетене, до даты выдачи патента. Если трикотажная фабрика воспользовалась временной правовой охраной, то в случае выдачи патента ей необходимо заключить лицензионный договор с патентообладателем.

4.11. «Комплект мебели для холла» является промышленным образцом и представляет собой художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид. Условием патентоспособности промышленного образца является новизна и оригинальность. Требование промышленной применимости отсутствует. Согласно ст. 1352 ГК РФ раскрытие сведений о сущности промышленного образца не является обстоятельством, препятствующим признания его патентоспособным при условии,

что заявка подана в течение шести месяцев со дня раскрытия информации. Бремя доказывания этого обстоятельства лежит на заявителе.

4.12. В данном споре права администрация. Лицензионного договора на использование рисунков заключать не требуется, поскольку они выполнены по трудовому договору в порядке исполнения служебных обязанностей (ст. 1295 ГК РФ).

Исключительное право на рисунки принадлежит работодателю. Работодатель тиражирует рисунки на платках, которые представляют собой промышленные образцы (ст. 1352 ГК РФ). Поскольку работодатель использует служебное произведение (рисунки), он должен выплатить авторам вознаграждение (ст. 1295 ГК РФ).

4.13. Патент на изобретение выдается при условии мировой новизны (ст. 1350 ГК РФ). Публикация в Германии подтверждает отсутствие мировой новизны, следовательно, Волкову патент на изобретение выдан быть не может.

Однако законодатель предусмотрел возможность преобразования заявки на изобретение в заявку на полезную модель (ст. 1379 ГК РФ). У Волкова может возникнуть исключительное право на созданное им техническое решение на основании патента на полезную модель.

4.14. Граждане, создавшие техническое решение (полезную модель) совместным творческим трудом, являются соавторами (ст. 1348 ГК РФ). В соответствии с п. 3 ст. 1229 ГК РФ в случае когда исключительное право принадлежит нескольким лицам совместно, взаимоотношения лиц определяется соглашением между ними. Авторы могут переуступить свои исключительные права на запатентованные разработки на основании лицензионного договора или договора об отчуждении исключительного права (ст. 1234 и 1235 ГК РФ).

Принципиальное отличие договоров заключается в том, что по договору об отчуждении исключительные права передаются в полном объеме, а по лицензионному договору передается конкретный способ использования на определенный срок и территорию.

4.15. Для ответа на этот вопрос следует учитывать приоритет патента, принадлежащего другой организации. Если строительное предприятие изготовило и начало эксплуатацию технической установки до даты приоритета, то согласно ст. 1361 ГК РФ, у него возникает право преждепользования, что нельзя квалифицировать как нарушение исключительного права патентообладателя.

Патент имеет территориальный характер, т. е.

исключительное право на патент возникает и действует на территории государства, выдавшего патент. В этом случае правовая ситуация не изменилась бы.

4.16. Заявленные исковые требования удовлетворению не подлежат. Авторами изобретения являются лица, творческим трудом которых оно создано. В данном случае Фролов не является соавтором, поскольку общее руководство работами не является результатом творческой деятельности. В свою очередь Власов не может быть признан соавтором (ст. 1348 ГК РФ), поскольку идеи не являются результатом интеллектуальной деятельности (п. 5 ст. 1259 ГК РФ). А подбор аналогов и прототипов технических решений является технической работой.

4.17. Если полученный новый вид пластмассы не относится к служебным изобретениям (ст. 1370 ГК РФ), то Новиков может подать три заявки, поскольку заявка на выдачу патента должна относиться к одному техническому решению (ст. 1375, 1376 ГК РФ):

1) на способ получения пластмассы (изобретение);
2) на новый вид пластмассы – вещество (изобретение);
3) на новую конструкцию валиков для печатных машинок с использованием данной пластмассы (изобретение или полезная модель).

Помощь в оформлении заявок оказывают патентные поверенные (ст. 1247).

4.18. Суд не признает Жукова автором изобретения, поскольку автором согласно ст. 1228 ГК РФ является лицо, творческим трудом которого оно создано. При этом в соответствии с п. 5 ст. 1259 ГК РФ авторские права не распространяются на принципы. Как следует из условий задачи, группой авторов предложена иная совокупность существенных признаков, чем была заявлена Жуковым, обладающая новизной, изобретательским уровнем и промышленной применимостью, что соответствует условию патентоспособности и закрепляется в формуле изобретения, определяющей объем его правовой охраны.

4.19. Согласно п. 4 ст. 1370 ГК РФ, размер вознаграждения за служебное изобретение, условия и порядок выплаты его работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом. Законодатель предоставил Правительству РФ право устанавливать минимальные ставки вознаграждения за служебные изобретения. Однако в настоящее время при отсутствии регулирования данного вопроса Правительством, на практике права автора на справедливое

вознаграждение за использование объекта промышленной собственности защищены ст. 12 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», в соответствии с которой положения п. 1, 3 и 5 ст. 32, ст. 33 и 34 Закона СССР от 31.05.1991 № 2213–1 «Об изобретениях в СССР», п. 3 ст. 21, п. 1 и 3 ст. 22 и ст. 23 Закона СССР от 10.07.1991 № 2328-1 «О промышленных образцах» о льготах и материальном стимулировании применяются на территории РФ до принятия соответствующих законодательных актов.

Этими нормами установлено, что вознаграждение за использование изобретения в течение срока действия патента выплачивается автору на основе договора с работодателем, получившим патент, в размере не менее 15 % прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой патентообладателем от его использования, а также не менее 20 % выручки от продажи лицензии. Без ограничения максимального размера вознаграждения.

4.20. Форму охраны результата интеллектуальной деятельности в рамках авторского права или патентного права авторы выбирают самостоятельно.

Метод поиска полезных ископаемых может охраняться через патент на изобретение как способ, если он характеризуется новыми режимами или последовательностью операций над материальными объектами. Исключительное право на патент на изобретение действует 20 лет с даты приоритета (ст. 1363 ГК РФ).

В то же время свои результаты исследований ученые могут охранять в рамках авторского права, опубликовав их в виде статей в соответствующих научных журналах, срок охраны которых составляет всю жизнь автора и 70 лет после смерти (ст. 1281 ГК РФ).

4.21. Мировой опыт свидетельствует о том, что до 90 % описаний изобретений к патентам содержат ноу-хау (секрет производства), что препятствует незаконному использованию запатентованных технических решений. Ноу-хау отнесен к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности в соответствии со ст. 1225 ГК РФ. Сохранение в тайне особенностей патентуемого объекта достигается двойной охраной: патентной формулой, в которой заложено ноу-хау.

Ответы на вопросы и задачи к главе 5

Ответы на вопросы

1. В соответствии с ч. 5 ст. 2 Федерального закона от 08.02.1998 № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» ООО должно иметь круглую печать, содержащую его полное фирменное наименование на русском языке и указание на место нахождения общества. Печать общества может содержать также фирменное наименование общества на любом языке народов РФ и (или) иностранном языке. Законодательство не запрещает включать в печать общества и иные реквизиты (например, эмблемы, надписи, изображения и т. п.).

При этом необходимо учитывать, что целесообразно использовать в одной организации для товарного знака и фирменного наименования тождественные обозначения. Вместе с тем изображение богини правосудия Фемиды может рассматриваться как общепринятый символ и в качестве товарного знака зарегистрирован быть не может, но может быть включен в заявляемое обозначение как неохраняемый элемент, если не занимает в нем доминирующего обозначения (п. 1 ст. 1483 ГК РФ).

2. Объем исключительных прав, обеспечиваемый свидетельством на товарный знак, определяется указанным в нем развернутом перечнем классов товаров и услуг (МКТУ – Международная классификация товаров и услуг). В настоящее время действует девятая редакция. В результате государственной экспертизы заявленное обозначение признается новым, если оно неизвестно для данного класса товаров и услуг.

3. Свидетельство на товарный знак (как и патент) имеет территориальный характер и обеспечивает исключительное право правообладателю только на территории государства, выдавшего свидетельство (патент).

В условиях глобализации экономики, увеличения объемов экспорта и импорта товаров для обеспечения исключительного права на товарный знак целесообразна его международно-правовая охрана, которая осуществляется в рамках Протокола к Мадридскому соглашению. Правообладатель свидетельства РФ на товарный знак вправе получить международную регистрацию с указанием стран, в которых испрашивается охрана.

4. Российские юридические лица и граждане РФ вправе

зарегистрировать товарный знак в иностранных государствах. Заявка на международную регистрацию подается через патентного поверенного (ст. 1447 ГК РФ) в Роспатент.

5. В соответствии со ст. 1510 ГК РФ коллективный товарный знак предназначен для обозначения товаров, производимых или реализуемых лицами, входящими в объединение. Главным условием использования коллективного товарного знака являются единые качественные характеристики производимого или реализуемого товара. Лицо, имеющее свой товарный знак и входящее в объединение, которое зарегистрировало коллективный товарный знак, вправе проставлять одновременно два товарных знака.

Обязательным условием государственной регистрации коллективного товарного знака является то, что к заявке должен быть приложен устав коллективного знака. В государственный реестр товарных знаков (и в свидетельство на коллективный товарный знак) вносятся сведения о лицах, имеющих право использования коллективного товарного знака.

Свидетельство на общеизвестный товарный знак может быть выдано как на уже охраняемое обозначение, так и неохраняемое. Свидетельство на общеизвестный товарный знак выдается Роспатентом на основании заявления, к которому приложено обоснование: данное обозначение стало широко известно в РФ среди потребителей в отношении определенного класса товаров в результате интенсивного использования.

Правовая охрана общеизвестного товарного знака действует бессрочно в отношении всех 45 классов товаров и услуг МКТУ.

6. В соответствии со ст. 1485 ГК РФ правообладатель для оповещения о своем исключительном праве на товарный знак вправе (но не обязан) использовать знак охраны, который состоит из латинской буквы «R» в окружности и указывает на то, что применяемое обозначение зарегистрировано на территории РФ.

7. В соответствии со ст. 1486 ГК РФ, если зарегистрированный товарный знак не используется непрерывно в течение любых трех лет, то заинтересованным лицом может быть подано в Палату по патентным спорам заявление о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака. При этом законодатель под использованием товарного знака понимает как использование его правообладателем или лицом, получившим исключительное право на основании лицензионного договора.

8. Согласно п. 2 ст. 1483 ГК РФ, в соответствии с международным договором Российской Федерации не допускается государственная регистрация в качестве товарных

знаков обозначений, состоящих только из элементов, представляющих собой, в частности, государственные гербы, флаги и другие государственные символы и знаки. Такие элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа.

Ответы на задачи

5.1. В соответствии со ст. 1492 ГК РФ заявку на государственную регистрацию товарного знака может подать юридическое лицо или индивидуальный предприниматель. Поскольку благотворительный фонд является юридическим лицом, то он может подать заявку на товарный знак, причем число товарных знаков, которые могут принадлежать юридическому или физическому лицу, не ограничено.

С правовой точки зрения словесный, изобразительный, а также комбинированный товарные знаки имеют одинаковый правовой режим, поэтому выбор вида товарного знака определяется заявителем.

Требования к заявке на товарный знак, а также перечень прилагаемых к ней документов содержатся в ст. 1492 ГК РФ. Оформленная заявка на выдачу свидетельства на товарный знак подается в Роспатент.

5.2. Функции товарного знака: реклама товара, борьба за потребителя и в первую очередь гарантия качества, совпадают с той функцией, которую выполняет сертификат качества. Поэтому использование товарного знака для сертификации товаров допустимо.

5.3. Товарный знак является средством индивидуализации, в данном случае – лица, оказывающего транспортные услуги, и исключительное право на его использование принадлежит правообладателю (ст. 1484 ГК РФ). Использование товарного знака в художественном фильме без согласия правообладателя является незаконным и влечет привлечение к ответственности в соответствии со ст. 1515 ГК РФ.

На основании п. 1, 5 и 7 ст. 152 ГК РФ организация вправе требовать в судебном порядке опровержения сведений, порочащих деловую репутацию организации, а также возмещения убытков, причиненных их распространением (см. также п. 5 постановления Пленума ВС РФ от 20.12.1994 № 10).

Организации, в отношении которой распространены сведения, порочащие ее деловую репутацию, наряду с правом на опровержение таких сведений предоставлено право требовать

возмещения убытков и морального вреда (Определение Конституционного Суда РФ от 04.12.2003 № 508-О).

5.4. Согласно ст. 1477 ГК РФ, на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак. Т. е. основная функция товарного знака – это способность отличать товары юридических лиц и индивидуальных предпринимателей от однородных товаров и услуг других юридических лиц и индивидуальных предпринимателей.

Лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю), принадлежит исключительное право на товарный знак (ст. 1484 ГК РФ), которое предусматривает в том числе использование товарного знака в сети Интернет.

Если обозначение, являющееся товарным знаком, используется исключительно для информирования посетителей интернет-сайта о том, что обладатель данного товарного знака является партнером организации-администратора сайта (т. е. не служит для обозначения (рекламы) аналогичного товара, производимого такой организацией), такое использование, исходя из анализа п. 2 ст. 1484 ГК РФ, не является использованием средства индивидуализации. Следовательно, получать разрешение не нужно и не нужно заключать лицензионный договор.

5.5. В соответствии со ст. 1483 п. 4 и 6 ГК РФ не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, тождественных или сходных до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в РФ.

5.6. Если различные средства индивидуализации (фирменное наименование, товарный знак, коммерческое обозначение) оказываются тождественными или сходными до степени смешения и в результате такого тождества или сходства потребители могут быть введены в заблуждение, преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

Обладатель исключительного права может требовать признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку либо запрета на использование фирменного наименования либо коммерческого обозначения.

5.7. Согласно ст. 1483 ГК РФ, не является нарушением исключительного права на товарный знак другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории РФ непосредственно правообладателем или с его

согласия (исчерпание исключительного права). Отсюда следует, что организация правомерно занимается оптовой продажей зарубежных канцелярских товаров, маркированных известным товарным знаком.

Поэтому передачу исключительного права российской организации предусматривать не следует. Исключительного права на данный товарный знак у российской организации не возникает, и зарегистрировать данный товарный знак на свое имя российская организация не может, поскольку он зарегистрирован на имя производителя канцелярских товаров.

5.8. Согласно ст. 1539 ГК РФ, правообладателю принадлежит исключительное право использования коммерческого обозначения, в том числе на вывесках, бланках в рекламе. Если коммерческое обозначение одной организации сходно до степени смешения с фирменным наименованием другой организации, то в соответствии с п. 6 ст. 1252 ГК РФ преимущество имеет средство индивидуализации, исключительное право на которое возникло ранее.

5.9. В соответствии со ст. 1484 ГК РФ установлен запрет на использование охраняемого товарного знака без разрешения правообладателя. Из приведенного в п. 2 перечня использование товарного знака признается незаконным не для всех классов товаров, а только тех, для которых этот товарный знак зарегистрирован.

Копирование документации с размещенным на ней товарным знаком без цели дальнейшего использования товарного знака способами, приведенными в подп. 3 п. 2 ст. 1484 ГК РФ, не может быть признано нарушением исключительного права на товарный знак.

В рассматриваемом случае организация собирается использовать документацию с изображением товарного знака в деятельности, связанной с введением товаров в гражданский оборот, после истечения срока действия лицензионного договора с правообладателем. Без получения соответствующего разрешения правообладателя такое использование товарного знака будет являться незаконным.

5.10. Если на момент выпуска упаковок право на товарный знак не было зарегистрировано ни за одним из клиентов и в отношении него на эту дату не было подано заявок на регистрацию, деятельность производителя не является нарушением прав на товарный знак (в том числе в случае выполнения сходных заказов нескольких лиц). Права на товарный знак возникают только в результате государственной регистрации (ст. 1480 ГК РФ).

Кроме того, следует учитывать, что упаковка товара может охраняться авторским или патентным правом (промышленный образец). Так, если упаковка представляет собой художественно-конструкторское решение, такое решение может быть зарегистрировано в качестве промышленного образца (п. 1 ст. 1352, ст. 1353 ГК РФ). В этом случае добросовестное использование независимо созданного промышленного образца, начавшееся ранее даты его приоритета, также не является нарушением прав правообладателя (п. 1 ст. 1361 ГК РФ).

5.11. Защита исключительных прав по общему правилу осуществляется способами, определенными в ст. 1252 ГК РФ. В случае неправомерного использования третьим лицом средств индивидуализации защита прав правообладателя может осуществляться, в частности, путем предъявления такому лицу требования о возмещении убытков (подп. 3 п. 1 ст. 1252 ГК РФ). Вместо возмещения убытков правообладатель вправе потребовать от нарушителя выплаты компенсации, указанной в п. 4 ст. 1515 ГК РФ (смотрите также п. 3 ст. 1252 ГК РФ).

В соответствии со ст. 1515 ГК РФ товары, этикетки, упаковки, на которых незаконно размещены товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются контрафактными. За нарушение исключительного права на товарный знак правообладатель вправе требовать по своему выбору от нарушителя:

– возмещения убытков в размере от 10 тыс. до 5 млн руб. (определяемых по усмотрению суда);

– двукратного размера стоимости товаров, на которых незаконно размещен товарный знак, или в двукратного размера стоимости права использования товарного знака, определяемой исходя из цены, взимаемой при сравнимых обстоятельствах.

Кроме того, за незаконное использование чужого товарного знака ст. 14.10 КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

5.12. Согласно п. 1 ст. 4 Федерального закона от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях», некоммерческая организация имеет наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и характер деятельности. Наименование некоммерческой организации, созданной в форме государственного или муниципального учреждения, может включать указание на ее тип.

Представляется очевидным, что наименование некоммерческой организации по своей сути является средством

индивидуализации – средством, позволяющим отличать каждую конкретную некоммерческую организацию от любых других организаций.

Согласно ст. 1225 ГК РФ, наименование некоммерческих организаций законодатель не относит к охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации. Возможно, это пробел современного законодательства, однако ныне действующим правовым нормам некоммерческий вуз не может запретить использование своего сокращенного наименования.

5.13. Согласно ст. 1484 ГК РФ, исключительное право использования товарного знака (в том числе в предложениях о продаже товаров, о выполнении работ, об оказании услуг, а также в объявлениях, на вывесках и в рекламе) принадлежит лицу, на имя которого зарегистрирован товарный знак (правообладателю). Иные лица вправе использовать в этих целях не принадлежащий им товарный знак только с согласия правообладателя (п. 3 ст. 1474, ст. 1229 ГК РФ), которое, как правило, выражается путем заключения соответствующего лицензионного договора (ст. 1489 ГК РФ).

Исключение из этого правила установлено ст. 1487 ГК РФ, согласно которой не является нарушением исключительного права на товарный знак использование этого товарного знака другими лицами в отношении товаров, которые были введены в гражданский оборот на территории РФ непосредственно правообладателем или с его согласия (исчерпание исключительного права). Положения ст. 1487 ГК РФ об «исчерпании» прав на товарный знак касаются только использования товарного знака в отношении товаров, правомерно введенных в оборот. В отношении услуг и работ эта норма не применяется. Поэтому если использованный в рекламе товарный знак может восприниматься как относящийся не только к товарам, но и, например, к услугам по техническому обслуживанию этого товара, для такого использования необходимо получить согласие правообладателя.

5.14. Предпринимателю Иванову как обладателю свидетельства на товарный знак принадлежит исключительное право на использование обозначение «Такси 555». Обозначение «Taxi 555–222» используется Быковым в отношении однородных классов товаров и услуг и является тождественным и сходным до степени смешения с обозначением, зарегистрированным в свидетельстве. В связи с этим Быков нарушает права Иванова, поскольку согласно п. 3 ст. 1484 ГК РФ никто не вправе использовать без разрешения правообладателя сходные с его

товарным знаком обозначения в отношении товаров (услуг) для индивидуализации которых он зарегистрирован, если в результате такого использования возникнет вероятность смешения.

Ответственность за нарушение исключительного права на товарный знак предусмотрена в ст. 1515 ГК РФ.

5.15. Исчерпывающий перечень исключительных прав на товарный знак сформулирован в ст. 1484 ГК РФ, которая предусматривает использование товарного знака, в том числе на упаковках, которые производятся, предлагаются к продаже. В этой связи ООО нарушило исключительное право ОАО.

5.16. Налицо контрафакция товара (ст. 1515 ГК РФ), когда производитель часов незаконно использует товарный знак, принадлежащий часовому заводу. Часовой завод как правообладатель вправе требовать изъятия из оборота и уничтожения контрафактных часов. Лицо, нарушившее исключительное право, должно компенсировать убытки правообладателю в соответствии с п. 4 ст. 1515 ГК РФ.

Ответы на вопросы и задачи к главе 7

Ответы на вопросы

1. По договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает в полном объеме принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности (п. 1 ст. 1234 ГК РФ).

По лицензионному договору (ст. 1235 ГК РФ) лицензиар – обладатель исключительного права, предоставляет другой стороне – лицензиату право использования такого результата в пределах, предусмотренных договором.

Исключительная лицензия сохраняет за лицензиаром исключительное право.

2. Организация-правообладатель имеет право передать право использования своего товарного знака путем заключения соглашения о предоставлении права использования товарного знака. Такое соглашение является лицензионным договором и подлежит обязательной государственной регистрации в Роспатенте, в противном случае оно будет считаться недействительным.

В силу ст. 1484 ГК РФ правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак любым не противоречащим закону и существу договора способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (ст. 1488 ГК РФ) или предоставления другому лицу права использования товарного знака по лицензионному договору (ст. 1489 ГК РФ).

Ответы на задачи

7.1. Секрет производства является самостоятельным объектом исключительных прав. Обладатель секрета производства может распоряжаться указанным исключительным правом (ст. 1466 ГК РФ). В частности, обладатель исключительного права на секрет производства вправе на основании лицензионного договора предоставить другой стороне (лицензиату) право использования соответствующего секрета производства в установленных договором пределах (ст. 1235, п. 1 ст. 1469 ГК РФ).

Дальнейшая передача лицензиатом предоставленных ему правообладателем прав на использование секрета производства другому лицу возможна только в пределах тех прав и тех

способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата (п. 2 ст. 1238 ГК РФ), и только на основании сублицензионного договора, который может быть заключен с письменного согласия правообладателя (п. 1 ст. 1238 ГК РФ).

Исключительное право на секрет производства действует до тех пор, пока сохраняется конфиденциальность сведений, составляющих его содержание. С момента утраты конфиденциальности соответствующих сведений исключительное право на секрет производства прекращается у всех правообладателей (ст. 1467 ГК РФ).

И лицензиат, и сублицензиат обязаны сохранять конфиденциальность секрета производства до прекращения действия исключительного права на секрет производства (п. 3 ст. 1469 ГК РФ). В случае нарушения установленных договором ограничений либо разглашения сведений, составляющих секрет производства, лицензиат (сублицензиат) обязан возместить убытки, причиненные нарушением исключительного права на секрет производства, если иная ответственность не предусмотрена договором (п. 1 ст. 1472 ГК РФ).

7.2. Передача лицензиатом предоставленных ему правообладателем прав на использование программы для ЭВМ другому лицу возможна только на основании заключенного между этими лицами в письменной форме сублицензионного договора. При этом лицензиат может предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности другому лицу по сублицензионному договору только при письменном согласии лицензиара (п. 1 ст. 1238 ГК РФ). Как разъяснено в постановлении Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 26.03.2009 № 5 / 29 «О некоторых вопросах, возникших в связи с введением в действие части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», такое согласие может быть дано как в самом лицензионном договоре без указания конкретных сублицензиатов, так и отдельно – на заключение конкретного сублицензионного договора. При этом лицензиар вправе ограничить свое согласие возможностью заключения сублицензионных договоров о предоставлении только отдельных способов использования результата интеллектуальной деятельности из числа тех, которые были предоставлены лицензиату.

По сублицензионному договору сублицензиату могут быть предоставлены права только в пределах тех прав и тех способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для лицензиата (п. 2 ст. 1238 ГК РФ). Иными словами,

при заключении сублицензионных договоров с третьими лицами лицензиат не вправе передавать им права, не предоставленные ему самому правообладателем на основании лицензионного договора.

К сублицензионному договору применяются правила ГК РФ о лицензионном договоре (п. 5 ст. 1238 ГК РФ).

7.3. В соответствии с п. 1 ст. 1477 ГК РФ на товарный знак, т. е. на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

В силу ст. 1484 ГК РФ правообладатель может распоряжаться исключительным правом на товарный знак любым не противоречащим закону и существу договора способом, в том числе путем его отчуждения по договору другому лицу (ст. 1488 ГК РФ) или предоставления другому лицу права использования товарного знака по лицензионному договору (ст. 1489 ГК РФ). Таким образом, правообладатель вправе предоставить право использовать свой товарный знак другому лицу (лицензиату) любым из перечисленных в п. 2 ст. 1484 ГК РФ способов, причем приведенный перечень способов реализации прав на товарный знак не является исчерпывающим.

В соответствии со ст. 1490 ГК РФ любые договоры, посредством которых правообладатель распоряжается принадлежащим ему исключительным правом на товарный знак, должны быть заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Роспатенте. В отсутствие государственной регистрации лицензионный договор считается недействительным (п. 2 ст. 1235 ГК РФ).

7.4. В отсутствие государственной регистрации сублицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака является недействительным, а использование товарного знака по такому договору – незаконным. Согласно п. 3 ст. 433 ГК РФ договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Кроме того, согласно п. 1 ст. 165 ГК РФ в установленных законом случаях несоблюдение требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной.

Согласно п. 5 ст. 1238 ГК РФ к сублицензионному договору применяются правила ГК РФ о лицензионном договоре. Согласно п. 1. ст. 1490 ГК РФ любые договоры, посредством которых осуществляется распоряжение исключительным правом на товарный знак (т. е. и сублицензионные договоры), должны быть

заключены в письменной форме и подлежат государственной регистрации в Роспатенте.

Если же по каким-либо причинам сублицензионный договор так и не будет зарегистрирован, фактическое использование товарного знака может рассматриваться как незаконное. Это дает правообладателю формальное основание для предъявления сублицензиату требований, предусмотренных ст. 1515 ГК РФ (о возмещении убытков либо о выплате компенсации). Уплаченные лицензиату деньги могут быть истребованы сублицензиатом в порядке применения последствий недействительности ничтожной сделки (п. 2 ст. 167, п. 1 ст. 1103 ГК РФ). Кроме того, не исключено, что в этом случае сублицензиат может быть привлечен к административной ответственности, предусмотренной ст. 14.10 КоАП РФ.

7.5. Соглашение об изменении срока действия лицензионного договора подлежит государственной регистрации и вступает в силу с момента такой регистрации. Если в период действия лицензионного договора не зарегистрировано соглашение об его продлении, сторонам необходимо заключить новый лицензионный договор.

В случаях когда средство индивидуализации подлежит государственной регистрации, предоставление права его использования по договору также подлежит государственной регистрации. Государственная регистрация предоставления права использования средства индивидуализации по договору осуществляется посредством государственной регистрации соответствующего договора (ст. 1232 ГК РФ). Несоблюдение письменной формы или требования о государственной регистрации влечет за собой недействительность лицензионного договора (п. 6 ст. 1232, п. 2 ст. 1235 ГК РФ).

Государственная регистрация товарного знака осуществляется Роспатентом в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания РФ (ст. 1480 ГК РФ). Лицензионный договор на товарный знак должен быть заключен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Роспатенте (ст. 1490 ГК РФ). Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации. Таким образом, лицензионный договор, по которому предоставляется право использования товарного знака, подлежит государственной регистрации в Роспатенте и вступает в силу с момента такой регистрации.

Срок не является существенным условием лицензионного договора, при его отсутствии договор считается заключенным сроком на пять лет (п. 4 ст. 1235 ГК РФ). Если до истечения

установленного зарегистрированным лицензионным договором срока не было зарегистрировано соглашение о продлении срока его действия, лицензионный договор прекратил свое действие.

В момент истечения срока действия лицензионного договора обязательства сторон прекращаются и не могут быть восстановлены, в том числе путем продления срока договора впоследствии. Следовательно, в рассматриваемой ситуации требуется заключение сторонами нового лицензионного договора.

7.6. Согласно п. 4 ст. 1235 ГК РФ, срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срок действия исключительного права, установленного для правообладателя (лицензиара). Право лицензиара распоряжаться исключительным правом на результат интеллектуальной деятельности ограничено сроком действия этого исключительного права, который хотя и значителен, но конечен.

Если в лицензионном договоре срок не определен, договор считается заключенным на пять лет. Если исключительное право на патент в этот период прекращается, – лицензионный договор прекращается.

7.7. В соответствии со ст. 1235 ГК РФ в лицензионном договоре должны быть определены: предмет договора путем указания на результат интеллектуальной деятельности, право на использование которого предоставляется по договору; способы использования результата интеллектуальной деятельности; срок, на который заключается лицензионный договор; территория, на которой допускается использование результата интеллектуальной деятельности, и размер вознаграждения.

Вознаграждение по лицензионному договору выплачивается в два этапа:

1) паушальный платеж – единовременное вознаграждение, выплачиваемое в момент заключения договора. Паушальный платеж составляет 10–20 % от общей стоимости лицензии и служит авансом, выплачиваемым лицензиару после передачи технической документации;

2) роялти, определяемое как процент от дохода, который получает лизензиат при производстве и реализации продукции, произведенной по лицензии.

В мире установлены средние ставки роялти по отраслям промышленности. Значительно влияет на ставку роялти объем правовой охраны. Продажа незапатентованной разработки значительно снижает цену лицензии. На ставку роялти влияет вид лицензионного договора. Наиболее дорогой является

исключительная лицензия, наиболее дешевой – простая лицензия.

Сроки выплаты вознаграждения должны оговариваться в лицензии.

7.8. Интернет-сайт включает в себя программу ЭВМ, тексты, фотографии и элементы дизайна и в соответствии с положениями ст. 1240 ГК РФ отнесен к числу сложных объектов. Исключительное право на сложный объект принадлежит лицу, организовавшему создание этого объекта. При этом каждый результат интеллектуальной деятельности, входящий в состав сложного объекта, передается на основании договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора.

7.9. Для правомерного использования объекта патентных прав с патентообладателем необходимо заключить лицензионный договор либо договор об отчуждении исключительного права, на основании которых осуществляется переход исключительного права к приобретателю, который становится патентообладателем (ст. 1234, ст. 1365 ГК РФ).

7.10. В силу ст. 1234 ГК РФ по договору об отчуждении исключительного права одна сторона (правообладатель) передает или обязуется передать принадлежащее ей исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации в полном объеме другой стороне (приобретателю). По такому договору приобретатель обязуется уплатить правообладателю предусмотренное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

По лицензионному договору одна сторона – обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации (лицензиар) предоставляет или обязуется предоставить другой стороне (лицензиату) право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах (ст. 1235 ГК РФ). По лицензионному договору лицензиат обязуется уплатить лицензиару обусловленное договором вознаграждение, если договором не предусмотрено иное.

Из названных норм следует, что договоры об отчуждении исключительных прав и лицензионные договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными. При этом в безвозмездном договоре должно быть непосредственно указано на отсутствие встречного предоставления, иначе такой договор будет считаться возмездным. Отсутствие в возмездном договоре условий о размере вознаграждения или порядке его определения будет означать, что такой договор является незаключенным (п. 3 ст. 1234, п. 5 ст. 1235 ГК РФ).

Согласно ст. 572 ГК РФ, по договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом. Дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает трех тысяч рублей, в отношениях между коммерческими организациями не допускается (п. 1 ст. 575 ГК РФ).

Поскольку обязательственные правоотношения основываются на принципах возмездности и эквивалентности обмениваемых материальных объектов, большинство типов гражданско-правовых договоров являются взаимно-обязывающими. Так, например, не может существовать договор купли-продажи без какого-либо встречного предоставления, поскольку в этом случае договор будет являться не чем иным, как договором дарения. Однако в ряде случаев ГК РФ прямо устанавливает возможность существования договора, не предполагающего встречного предоставления, например договора ссуды. Такая же возможность установлена в отношении лицензионных договоров и договоров об отчуждении исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности. Поскольку лицензионные договоры и договоры об отчуждении исключительных прав являются самостоятельными типами гражданско-правовых договоров, отличными от договора дарения, то даже в случае безвозмездности этих договоров квалифицировать их в качестве договоров дарения, на наш взгляд, нельзя.

ГК РФ не указывает на то, что к таким договорам должны применяться нормы о дарении. Возможность заключения таких договоров не содержит никаких ограничений по субъектному составу. Кроме того, договор дарения не может предусматривать каких-либо встречных обязанностей одаряемого по отношению к дарителю (абзац второй п. 1 ст. 572 ГК РФ), тогда как, например, в безвозмездном лицензионном договоре могут быть предусмотрены определенные обязанности лицензиата (ст. 1237 ГК РФ).

Таким образом, безвозмездные договоры об отчуждении исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и безвозмездные лицензионные договоры могут быть заключены между коммерческими организациями.

7.11. ОАО может передать программный продукт дочерней компании на основании договора об отчуждении исключительного права или лицензионного договора. Срок, на который заключается лицензионный договор – любой, но он не

должен превышать срока действия на программный продукт, который относится к объектам авторского права. Срок действия исключительного авторского права – в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти.

7.12. Лицензионный договор может быть заключен до выдачи наследнику умершего правообладателя свидетельства о праве на наследство. Однако существует риск того, что такой договор окажется недействительным, а использование лицензиатом соответствующей программы для ЭВМ – незаконным, что может повлечь для него неблагоприятные правовые последствия.

Исключительные права на программы для ЭВМ и иные произведения переходят по наследству (ст. 1112, п. 1 ст. 1283, п. 1 ст. 1259, ст. 1261 ГК РФ). При этом, действительно, наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства, т. е., по общему правилу, в день смерти гражданина (ст. 1113, 1114 ГК РФ), независимо от времени его фактического принятия, а также независимо от момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, когда такое право подлежит государственной регистрации (п. 4 ст. 1152 ГК РФ). Это означает, что наследники правообладателя приобретают исключительные права на соответствующие результаты интеллектуальной деятельности в момент смерти правообладателя (наследодателя).

В то же время для приобретения наследства наследник должен его принять в течение шести месяцев со дня открытия наследства (ст. 1152, 1154 ГК РФ). Подтверждением права наследника на наследственное имущество является свидетельство о праве на наследство. Свидетельство о праве на наследство выдается по общему правилу по истечении указанного шестимесячного срока (п. 1 ст. 1163 ГК РФ). На протяжении этого срока могут заявить о принятии наследства (выдаче свидетельств о праве на наследство) и иные наследники. В течение этого же срока наследник может отказаться от наследства (ст. 1157 ГК РФ). Кроме того, поскольку наследодатель вправе по своему усмотрению завещать имущество любым лицам, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону (ст. 1119 ГК РФ), наследник по закону может не оказаться в числе лиц, приобретших права на наследственное имущество.

Таким образом, если свидетельство о праве на наследство еще не выдано наследнику (наследникам), определенность по поводу того, кто является обладателем исключительного права на программу для ЭВМ, отсутствует.

В случае когда исключительное право на результат интеллектуальной деятельности принадлежит нескольким лицам

совместно, распоряжение таким исключительным правом (в том числе предоставление другому лицу права использования результата интеллектуальной деятельности по лицензионному договору) осуществляется правообладателями совместно, если ГК РФ не предусмотрено иное (п. 3 ст. 1229 ГК РФ). Иными словами, один из обладателей исключительного права на программу для ЭВМ не может заключить лицензионный договор единолично, для предоставления такого права лицензиату необходимо волеизъявление всех правообладателей.

Если единственным наследником обладателя исключительного права на программу для ЭВМ будет являться второй правообладатель на ту же самую программу для ЭВМ, необходимости получения такого согласия, очевидно, не возникнет. С момента открытия наследства такое лицо будет являться единственным правообладателем на программу для ЭВМ и, соответственно, будет правомочно предоставлять другим лицам право использования такой программы по лицензионному договору без получения согласия иных лиц.

Однако ввиду того, что до выдачи свидетельств о праве на наследство наследникам, повторимся, отсутствует определенность относительно личности правообладателей на результат интеллектуальной деятельности, заключать лицензионный договор целесообразно только после выдачи таких свидетельств всем наследникам (единственному наследнику), т. е. когда будет известен состав всех правообладателей на соответствующий объект интеллектуальной собственности.

В противном случае, если лицензионный договор будет заключен до выдачи наследнику свидетельства о праве на наследство, а впоследствии выявятся иные наследники, такой договор, будучи заключенным без согласия всех правообладателей на программу для ЭВМ, будет являться ничтожным (ст. 168 ГК РФ), а использование лицензиатом соответствующей программы – незаконным (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

7.13. Программы для ЭВМ являются результатом интеллектуальной деятельности и относятся к объектам авторских прав, которым предоставляется такая же правовая охрана, как литературным произведениям (п. 1 ст. 1225, п. 1 ст. 1259, ст. 1261 ГК РФ). Исключительное право использовать произведение в любой форме и любым не противоречащим закону способом (исключительное право на произведение) принадлежит автору произведения или иному правообладателю (ст. 1229, 1270 ГК РФ). Если иное не предусмотрено ГК РФ, другие лица могут использовать произведение только с согласия правообладателя (п. 1 ст. 1229 ГК РФ).

Передача лицензиатом предоставленных ему правообладателем прав на использование программы для ЭВМ другому лицу возможна только на основании заключенного между этими лицами сублицензионного договора. При этом лицензиат может предоставить право использования результата интеллектуальной деятельности другому лицу по сублицензионному договору только при письменном согласии лицензиара (п. 1 ст. 1238 ГК РФ) и только в пределах тех прав и способов использования, которые предусмотрены лицензионным договором для самого лицензиата (п. 2 ст. 1238 ГК РФ). Иными словами, лицензиат не вправе передавать третьим лицам права, не предоставленные ему самому правообладателем на основании лицензионного договора.

В рассматриваемой ситуации лицензиату не предоставлено право использовать программу для ЭВМ в качестве «конечного пользователя» (т. е. путем воспроизведения ее на собственном оборудовании). Поэтому наделить соответствующим правом конечного пользователя, заключив с ним сублицензионный договор, он не может.

7.14. Если должность работника и выполняемые им работы не включены в Перечни, утвержденные постановлением Минтруда России от 31.12.2002 № 85, то заключить с этим работником договор о полной материальной ответственности работодатель не вправе.

В соответствии с п. 1 ст. 1227 ГК РФ интеллектуальные права не зависят от права собственности на материальный носитель (вещь), в котором выражены соответствующие результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации.

7.15. Права исполнителя и заказчика на результаты работ, которым предоставляется правовая охрана как объектам интеллектуальной собственности, должны быть определены в договоре. Подать заявку в Роспатент может сторона, которой переданы исключительные права по договору. Согласно ст. 772 ГК РФ, заказчик имеет право использовать переданные ему исполнителем результаты работы, в том числе способные к правовой охране, а исполнитель может использовать результаты работ для собственных нужд.

7.16. Программа ЭВМ является объектом авторского права. Субъектом авторского права является физическое лицо, творческим трудом которого оно создано. В связи с этим физическое лицо как автор и правообладатель имеет полное основание заключить лицензионный договор на передачу исключительного права на использование созданной им программы.

7.17. Среди лицензионных договоров о передаче исключительного права на произведение законодатель выделяет издательский лицензионный договор (ст. 1287 ГК РФ), по которому правообладатель предоставляет издателю право использования произведения. Особым условием издательского договора является срок, в течение которого издатель обязан издать произведение. При неисполнении этой обязанности автор вправе отказаться от договора без возмещения издательству причиненных таким отказом убытков.

В случае отсутствия в договоре конкретного срока такое использование должно быть начато в срок, обычный для данного вида произведений и способа их использования.

7.18. Исключительное право на служебное изобретение принадлежит работодателю, если трудовым договором не предусмотрено иное (ст. 1370 ГК РФ). Работник должен письменно уведомить работодателя о создании патентоспособного решения, а работодатель в течение четырех месяцев со дня его уведомления должен подать заявку на выдачу патента. В данном случае, вероятно, работодатель не использовал этот льготный срок, по истечении которого право получить патент на служебное изобретения предоставляется работнику, что и было сделано.

Если работник стал законным патентообладателем, то оспорить принадлежность патента нельзя. Патентообладатель вправе использовать свое изобретение по новому месту работы, в строительном управлении.

7.19. Лицензионный договор, являющийся по своей природе гражданско-правовым, подчиняется принципу свободы договора и равенству сторон (ст. 420 ГК РФ). Если договор не заключен, электромеханический завод был не вправе начинать подготовительные работы.

Другое дело – принудительная лицензия, которая выдается, если изобретение не используется либо недостаточно используется патентообладателем в течение четырех лет со дня действия патента, что приводит к недостаточному предложению соответствующих товаров на рынке (ст. 1362 ГК РФ). Только в этом случае любое лицо, желающее и готовое использовать такое изобретение, при отказе патентообладателя от заключения с ним лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, вправе обратиться в суд с иском к патентообладателю о предоставлении принудительно неисключительной лицензии.

В данном случае речь о недостаточном предложении соответствующих товаров на рынке не идет, поэтому

электромеханических завод не вправе требовать выдачи принудительной лицензии.

7.20. Художник Благов передал свои иллюстрации на основании неисключительного лицензионного договора. Это подразумевает, что он может передать свое произведение нескольким заинтересованным лицам (ст. 1235 п. 1), поскольку сохранил за собой право выдачи лицензий другим лицам, в том числе ООО. Ошибка состоит в том, что художник должен был передать право на использование иллюстраций для этикеток по лицензионному договору, а не на основании расписки.

Исключительные права могут быть переданы на основании договора об отчуждении исключительных прав или лицензионного договора.

Существенными условиями лицензионного договора являются конкретные способы использования произведения, срок и территория, на которые передаются права.

7.21. Исключительная лицензия предполагает предоставление лицензиату права на воспроизведение произведения без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам. Поскольку исключительная лицензия была выдана сроком на пять лет, Мохов не вправе был опубликовывать свое произведение в течение этого срока.

За нарушение исключительного права на произведение предусмотрена специальная мера гражданско-правовой ответственности от 10 тыс. руб. до 5 млн руб. по усмотрению суда.

7.22. Согласно п. 4 ст. 1370 ГК РФ, размер вознаграждения за служебное изобретение, условия и порядок выплаты его работодателем определяются договором между ним и работником, а в случае спора – судом. Законодатель предоставил Правительству РФ право устанавливать минимальные ставки вознаграждения за служебные изобретения. В настоящее время при решении таких исков используется ст. 12 Федерального закона от 18.12.2006 № 231-ФЗ «О введении в действие части четвертой Гражданского Кодекса РФ», в соответствии с которой положения п. 1, 3, 5 ст. 32, ст. 33 и 34 Закона СССР от 31.05.1991 № 2213-1 «Об изобретениях в СССР» о льготах и материальном стимулировании применяются на территории РФ до принятия соответствующих законодательных актов. Этими нормами установлено, что «вознаграждение за использование изобретения в течение срока действия патента выплачивается автору на основе договора с работодателем, получившим патент, не менее 15 % прибыли (соответствующей части дохода), ежегодно получаемой патентообладателем от его использования, а также не менее 20 %

выручки от продажи лицензии без ограничения максимального размера вознаграждения.

Суд удовлетворит иск, и Павлову будет выплачено вознаграждение, но в соответствии с этими нормами (15 %), а не 35–40 %, как он предполагает.

Приложение 3. Образец заявки на государственную регистрацию программы для ЭВМ и базы данных

Форма РП

№ Входящий _____ от ____ ____ ____ г.

№ Регистрационный _____ от ____ ____ ____ г.

В ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ОРГАН ИСПОЛНИТЕЛЬНОЙ ВЛАСТИ
ПО ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ
Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995

ЗАЯВЛЕНИЕ
НА ГОСУДАРСТВЕННУЮ РЕГИСТРАЦИЮ
☐ **ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ или** ☐ **БАЗЫ ДАННЫХ** (отметить [X])

Представляя указанные ниже документы, подтверждаю(ем) отсутствие сведений, составляющих государственную тайну, и прошу (просим) зарегистрировать программу для ЭВМ (базу данных)

1. ПРАВООБЛАДАТЕЛЬ (ЗАЯВИТЕЛЬ(И)) ОГРН: _____
(для правообладателя — юридического лица)

Указанное лицо является: ☐ государственным заказчиком; ☐ муниципальным заказчиком;
☐ исполнителем работ по ☐ государственному контракту ☐ муниципальному контракту
заказчик работ _____
(наименование заказчика)
контракт от _____ № _____

(Указывается полное имя или наименование заявителя(ей) и его (их) место жительства или место нахождения, включая указание страны. Данные о местожительстве автора(ов)-заявителя(ей) приводятся в графе 9А) (Всего заявителей)

2. ОСНОВАНИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ПРАВ НА РЕГИСТРИРУЕМУЮ ПРОГРАММУ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗУ ДАННЫХ (отметить [X]) (заполняется, если заявитель является юридическим лицом, или состав заявителей не соответствует составу авторов)
☐ заявитель является работодателем автора ☐ передача прав автором или его правопреемником заявителю
☐ передача прав работодателем заявителю ☐ право наследования ☐ _____

3. НАЗВАНИЕ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ

3А. ПРЕДЫДУЩЕЕ ИЛИ АЛЬТЕРНАТИВНОЕ НАЗВАНИЕ (подчеркнуть) (в свидетельстве не указывается)

4. НАЗВАНИЕ СОСТАВНОГО ПРОИЗВЕДЕНИЯ (если регистрируемая программа для ЭВМ или база данных является частью составного произведения)

5. СВЕДЕНИЯ О ПРЕДЫДУЩЕЙ РЕГИСТРАЦИИ
Номер предыдущей регистрации Дата предыдущей регистрации число месяц год

6. ДАТА СОЗДАНИЯ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ (допускается указание только года создания регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных)
число месяц год

7. МЕСТО И ДАТА ПЕРВОГО ВЫПУСКА В СВЕТ РЕГИСТРИРУЕМОЙ ПРОГРАММЫ ДЛЯ ЭВМ ИЛИ БАЗЫ ДАННЫХ
страна число месяц год

8. СВЕДЕНИЯ О ПРОИЗВЕДЕНИЯХ, ЯВЛЯЮЩИХСЯ ОБЪЕКТАМИ АВТОРСКОГО ПРАВА (использованных при создании регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных)

9. АВТОРЫ: Всего авторов _____ ☐ авторы отказались быть упомянутыми в качестве таковых

9А. СВЕДЕНИЯ ОБ АВТОРЕ (для указания сведений о других авторах необходимо заполнение формы РП/Доп)
Фамилия Имя Отчество:
Дата рождения число месяц год

Место жительства, включая указание страны, телефон:

Краткое описание творческого вклада автора при создании регистрируемой программы для ЭВМ или базы данных:

При публикации сведений о государственной регистрации программы для ЭВМ или базы данных прошу: (отметить [X])
☐ упоминать меня как автора под своим именем ☐ не упоминать меня как автора (анонимно)
☐ упоминать меня как автора под псевдонимом

Приведённые сведения верны. Автор: _____ / _____
(подпись) (Фамилия И.О.)

10. СВЕДЕНИЯ О СОДЕРЖАЩИХСЯ В ЗАЯВКЕ ДОКУМЕНТАХ (отметить [X])
☐ идентифицирующие материалы в форме распечатки исходного текста программы для ЭВМ на ___ л. в 1 экз.
☐ идентифицирующие материалы в иной форме на ___ л. в 1 экз.
☐ материалы аудиовизуальных отображений, порождаемых программой для ЭВМ, на ___ л. в 1 экз.
☐ материалы, идентифицирующие базу данных, на ___ л. в 1 экз.
☐ реферат на 1 л. в 2 экз. ☐ иные материалы на ___ л. в 1 экз.
☐ дополнение к заявлению (форма РП/Доп) на ___ л. в ___ экз. ☐ доверенность(и) на ___ л. в 1 экз.
☐ документ об уплате государственной пошлины на ___ л. в 1 экз.
☐ документ, подтверждающий наличие оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины, либо уменьшения ее размера, либо отсрочки ее уплаты на ___ л. в 1 экз.
☐ документ об уплате тарифа на ___ л. в 1 экз.
☐ ходатайство на ___ л. в 1 экз.
☐ иные документы на ___ л. в 1 экз.

11. АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ (включая почтовый индекс):

Адресат (включая указание Фамилии И.О. получателя):

Адрес электронной почты: Номер телефона:

12. КОНТАКТНЫЕ РЕКВИЗИТЫ ДЛЯ ПРЕДСТАВЛЕНИЯ ТРЕТЬИМ ЛИЦАМ:
(тел., адрес электронной почты, адрес и др. указываются по желанию правообладателя)

ПОДПИСЬ(И) ЗАЯВИТЕЛЯ(ЕЙ) ИЛИ ЕГО(ИХ) ПРЕДСТАВИТЕЛЯ

(От имени юридического лица заявление подписывает руководитель с указанием должности или иное лицо, уполномоченное на это учредительными документами, подпись заверяется печатью юридического лица. Заявление может подписать лицо, уполномоченное на это по доверенности. Подпись любого лица должна быть расшифрована и указана дата подписания заявления. Подписи правообладателей, которые не могут быть размещены в форме РП, размещаются в форме РП/ДОП.)

Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Московский государственный текстильный университет имени А.Н. Косыгина»

«УТВЕРЖДАЮ»
Проректор по научной работе
_____/К.И. Кобраков/
«___» _____20___ г.
м. п.

ПРОГРАММА ДЛЯ ЭВМ

Расчет процесса очистки сточных вод от нефтепродуктов с помощью гальванокоагулянта, предварительно облученного ультразвуком

Исходный текст программы

Листов _33_

Авторы:
Кереметин Петр Петрович
Кошелева Мария Константиновна
Муллакаев Марат Салаватович
Пичугин Анатолий Владимирович

© ГОУ ВПО «Московский государственный университет имени А.Н. Косыгина»,

Москва ____

В отдел регистрации программ для ЭВМ, баз данных, топологий ИМС и передачи прав на них Федерального государственного учреждения «Федеральный институт промышленной собственности Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (ФГУ ФИПС) Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995

Направляю Вам на регистрацию программу для ЭВМ «Расчет процесса очистки модельных эмульсий нефтепродуктов с помощью гальванокоагулянта, предварительно облученного УЗ», правообладателем исключительного права на которую является (*указать наименование заявителя*).

Приложение:

1.	Заявление (форма РП)	на	1	л.	в	1	экз.
2.	Дополнение к заявлению (форма РП/Доп)	на	*N1*	л.	в	1	экз.
3.	Распечатка исходного текста программы	на	33	л.	в	1	экз.
4.	Реферат	на	1	л.	в	2	экз.
5.	Доверенность	на	1	л.	в	1	экз.
6.	Платежный документ об уплате госпошлины	на	1	л.	в	1	экз.

Вместо *N* указать количество листов. Ненужные строки убрать.

Всего на *M* (*указать общее количество листов в заявке без учета платежных документов*) листах(е) + 1 платежный документ.

Свидетельство прошу выдать на руки. Свидетельство прошу выслать по почте

Генеральный директор *Подпись*

МП

или

Представитель правообладателя *Подпись*

«____» _____ 20____ г.

Реферат

Расчет процесса очистки сточных вод от нефтепродуктов с помощью гальванокоагулянта, предварительно облученного ультразвуком

Авторы: Кереметин Петр Петрович
Кошелева Мария Константиновна
Муллакаев Марат Салаватович
Пичугин Анатолий Владимирович

Правообладатель: Государственное образовательное учреждение высшего профессионального образования «Московский государственный университет имени А. Н. Косыгина»

Аннотация: Программа предназначена для расчета процесса очистки модельных эмульсий нефтепродуктов с помощью гальванокоагулянта, как обработанного, так и необработанного ультразвуком. Программный комплекс позволяет рассчитывать аналитическим методом остаточную концентрацию нефтепродуктов, степень очистки воды, а также определять необходимую концентрацию гальванокоагулянта для очистки воды до требуемой степени очистки.

Программа позволяет строить графики зависимости степени очистки воды от концентрации гальванокоагулянта и изменения плотности концентрации нефтепродуктов в процессе очистки, а также сохранять их на жестком диске. Возможно сохранение результатов расчета на жестком диске в файле отчета.

Приложение 4. Образцы договоров о распоряжении исключительным авторским правом

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР
о предоставлении права использования произведения

г.……

«….»……. 20……. г.

Гражданин(ка)……., именуем в дальнейшем «Автор», с одной стороны, и……, именуем в дальнейшем «Пользователь», в лице…… действующего на основании……., с другой стороны, вместе именуемые «стороны», заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Автор предоставляет Пользователю…… права на использование…….. на условиях, предусмотренных настоящим договором, а Пользователь за предоставление этих прав уплачивает Автору…… в порядке, установленном настоящим договором.

1.2. Произведением, права на которое передаются по настоящему договору, является произведение на……. языке под названием «……..».

Объем произведения составляет…….. печатных листов.

Произведение создано Автором в……. соавторстве с…….

1.3. Автор гарантирует наличие у него предоставляемых по настоящему договору прав на произведение.

2. Права, передаваемые пользователю

2.1. По настоящему договору Автор предоставляет Пользователю…… права на использование произведения, в том числе:

– ……;

– ……;

– ……;

2.2. В связи с заключением настоящего договора Автор сохраняет / не сохраняет за собой право предоставлять права на использование произведения третьим лицам.

2.3. Исключительные права, указанные в п. 2.1 настоящего договора, передаются Автором Пользователю для использования

на территории……..

2.4. Исключительные права, указанные в п. 2.1 настоящего договора, передаются Автором Пользователю для использования в течение……

2.5. Рукопись произведения, в печатном виде, подписанная Автором (и его соавторами), передана Пользователю при заключении настоящего договора по……, являющемуся неотъемлемой частью настоящего договора.

2.6. Пользователь вправе / не вправе снабжать произведение необходимыми иллюстрациями, предисловием, послесловием, комментариями и (или) пояснениями по согласованию с Автором (соавторами).

3. Размер вознаграждения и порядок его выплаты

3.1. Пользователь выплачивает Автору вознаграждение в размере…….% от дохода за использование произведения каждым способом, установленным настоящим договором, в случае осуществления использования соответствующим способом.

3.2. Вознаграждение выплачивается Автору по мере поступления платежей за использование произведения Пользователем не позднее…….с момента поступления платежей. Форма выплаты…… определяется сторонами дополнительно.

4. Контроль за использованием произведения

4.1. Автор вправе:

а) осуществлять контроль бухгалтерских документов Пользователя, содержащих сведения о расчетах по использованию произведения, указанного в п. 1.2 настоящего договора;

б) знакомиться с иными документами, относящимися к использованию произведения.

4.2. Пользователь обязан:

а) по требованию Автора предоставлять ему возможность знакомиться с бухгалтерскими и иными документами, содержащими сведения об использовании произведения, указанного в п. 1.2 настоящего договора;

б) по мере поступления платежей за использование предоставленных ему прав отчитываться перед Автором об объемах реализации в порядке и в установленные сроки.

5. Ответственность сторон

5.1. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по настоящему договору,

обязана……..

6. Конфиденциальность

6.1. Условия настоящего договора и дополнительных соглашений к нему конфиденциальны подлежат / не подлежат разглашению.

7. Разрешение споров

7.1. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть между сторонами по вопросам, не нашедшим своего разрешения в тексте данного договора, будут разрешаться путем переговоров на основе……..

7.2. При неурегулировании в процессе переговоров спорных вопросов споры разрешаются в……..суде в порядке, установленном действующим законодательством РФ.

8. Расторжение договора

8.1. Стороны вправе / не вправе досрочно расторгнуть настоящий договор по…….. согласию.

8.2. Пользователь вправе / не вправе в одностороннем порядке расторгнуть настоящий договор.

9. Дополнительные условия и заключительные положения

9.1. Во всем остальном, не предусмотренном настоящим договором, стороны будут руководствоваться…….

9.2. Любые изменения и дополнения к настоящему договору действительны при условии, если они совершены в……. и подписаны сторонами.

9.3. Все уведомления и сообщения в рамках настоящего договора должны направляться сторонами друг другу в……

9.4. Настоящий договор составлен в…….экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу, из которых один находится у Автора, второй – у Пользователя.

9.5. Стороны обязуются своевременно…… извещать друг друга об изменении своих реквизитов.

10. Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон.

ДОГОВОР

авторского заказа

«_» _____ ___ г.

_____, именуем _ в дальнейшем

«Заказчик», в лице _____, действующий на основании _____, с одной стороны, и _____ _____, именуем _ в дальнейшем «Автор», с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Автор обязуется создать……, соответствующее характеристикам, указанным в п. 1.2 (далее – Произведение) и передать Заказчику…… авторские права на использование Произведения в обусловленных настоящим договором…… и на определенный договором срок, а Заказчик за создание Произведения и предоставление исключительных прав на него уплачивает Автору вознаграждение.

Под использованием в настоящем договоре понимается реализация Произведения в качестве товара или иное его использование в гражданском обороте в пределах, предусмотренных договором.

1.2. Характеристики Произведения:…….

2. Права и обязанности сторон

2.1. Автор обязуется создать Произведение в течение……. с момента подписания настоящего договора.

2.2. Автор обязуется создать Произведения своими силами и средствами и гарантирует наличие у него авторских прав на Произведения.

2.3. Первоначальный вариант Произведения передается в виде…… и принимается Заказчиком по акту приемки-передачи, подписываемым обеими сторонами.

Заказчик обязуется рассмотреть представленный вариант Произведения и известить Автора либо об одобрении работы, либо о необходимости внесения поправок и доработок с указанием требуемых исправлений.

При получении указания Заказчика о внесении поправок и доработок Автор обязуется в согласованные сроки внести требуемые исправления и повторно представить Произведение.

При получении одобрения Заказчика стороны составляют акт приемки-передачи Произведения. С момента подписания указанного акта сторонами права на Произведение, указанные в п. 2.4, считаются переданными Заказчику.

2.4. Автор предоставляет Заказчику следующие…….. на создаваемые Произведения:

а) ……..;

б) ……..;
в) ……..;
г) ……

2.5. Указанные в п. 2.4 права передаются на срок действия авторского права на создаваемое Произведение.

2.6. Действие передаваемых исключительных авторских прав не ограничивается территориальными пределами.

2.7. Автор не сохраняет за собой право использовать Произведение самостоятельно или предоставлять аналогичные права на его использование третьим лицам.

2.8. За создание Произведения и передачу исключительных авторских прав на него Заказчик выплачивает Автору вознаграждение……, а также вознаграждение в процентах от дохода, полученного Заказчиком от соответствующего способа использования Произведения.

2.9. Вознаграждение в твердой сумме составляет…… и выплачивается после передачи Произведения Заказчику.

2.10. Процентное вознаграждение уплачивается в размере…….. % от суммы дохода, полученного Заказчиком за соответствующий способ использования Произведения.

3. Контроль за использованием произведения

3.1. Автор вправе:

а) осуществлять контроль бухгалтерских документов Заказчика, содержащих сведения о расчетах по использованию Произведения;

б) знакомиться с иными документами, относящимися к использованию Произведения.

3.2. Заказчик обязан:

а) по требованию Автора предоставлять ему возможность ознакомиться с бухгалтерскими и иными документами, содержащими сведения по использованию Произведения;

б) по мере поступления платежей за использование предоставленных ему прав отчитываться перед Автором об объемах реализации.

4. Ответственность сторон

4.1. Сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по настоящему договору, а также по договору на передачу исключительных авторских прав, обязана возместить другой стороне причиненные таким неисполнением……. Если сторона, нарушившая договор, получила вследствие этого доходы, сторона, права которой

нарушены, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

4.2. В случае нарушения договора сторона, чье право нарушено, вправе также потребовать признания права, восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и прекращения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения.

4.3. В случаях, не предусмотренных договором, имущественная ответственность определяется в соответствии с действующим законодательством РФ.

5. Конфиденциальность

5.1. Условия настоящего договора и заданий конфиденциальны и не подлежат разглашению.

6. Разрешение споров

6.1. Все споры и разногласия, которые могут возникнуть между сторонами по вопросам, не нашедшим своего разрешения в тексте данного договора, будут разрешаться путем переговоров на основе действующего законодательства.

6.2. При неурегулировании в процессе переговоров спорных вопросов, споры разрешаются в……. порядке, установленном действующим законодательством.

7. Срок действия договора

7.1. Настоящий договор вступает в силу с момента подписания и действует в течение срока действия авторского права на Произведение. В частности, договор сохраняет свое действие в течение…… лет после смерти Автора, при этом к его наследникам (наследникам указанных лиц) переходят все имущественные права по настоящему договору.

8. Расторжение договора

8.1. Стороны вправе досрочно расторгнуть договор по взаимному письменному соглашению.

8.2. Заказчик вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке:

а) в случае, если Автор не обладает авторским правом на предмет договора;

б) в случае, если Автор не сдаст Произведение в обусловленные настоящим договором сроки. При расторжении договора по указанному основанию Автор обязан возвратить всю сумму вознаграждения, полученного по договору.

8.3. Автор вправе расторгнуть договор в одностороннем порядке в случаях:

а) повторного нарушения Заказчиком обязанности выплачивать вознаграждение Автору;

б) непредоставления Заказчиком возможности Автору ознакомиться с документами об использовании произведения;

в) за использование Произведения не оговоренным в договоре способом.

9. Заключительные положения

9.1. Во всем остальном, что не предусмотрено договором, стороны руководствуются действующим законодательством Российской Федерации.

9.2. Любые изменения и дополнения к настоящему договору действительны при условии, если они совершены в письменной форме и подписаны сторонами или надлежаще уполномоченными на то представителями сторон.

9.3. Все уведомления и сообщения должны направляться в письменной форме.

9.4. Договор составлен в двух экземплярах, из которых один находится у Автора, второй – у Заказчика

10. Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ДОГОВОР

авторского заказа на создание программы для ЭВМ

«_» _____ 201_ г.

(Наименование объединения, организации, предприятия), _____ именуемое в дальнейшем «Исполнитель», в лице ___ (должность, фамилия, имя, отчество), действующего на основании ___, с одной стороны, и (наименование объединения, организации, предприятия) ___, именуемое в дальнейшем «Заказчик», в лице ___ (должность, фамилия, имя, отчество), действующего на основании ___, с другой стороны, заключили настоящий Договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Заказчик поручает, а Исполнитель принимает на себя обязательство выполнить следующие виды работ:

– осуществить анализ требований Заказчика к программе для ЭВМ;

– разработать функциональные требования, содержащие перечень задач и функций, которые должны выполняться программой для ЭВМ для удовлетворения потребностей Заказчика;

– разработать программу для ЭВМ в соответствии с техническими требованиями;

– провести испытания программы для ЭВМ;

– передать Заказчику неисключительное (исключительное) право на использование программы для ЭВМ и документацию на нее.

1.2. Получаемое Заказчиком право на использование программы для ЭВМ не включает права на (оставить необходимое):

– модификацию программы для ЭВМ;

– передачу полученного права на использование программы для ЭВМ и документации третьим лицам;

– изготовление не предусмотренных документацией копий программы для ЭВМ, за исключением одной резервной копии, используемой в архивных целях.

1.3. Получаемое Заказчиком право на использование программы для ЭВМ действует в пределах территории _____ и позволяет:

– установить программу для ЭВМ на оборудовании Заказчика;

– обучить работников Заказчика пользованию программой для ЭВМ;

– осуществить сопровождение программы для ЭВМ.

1.4. Работа будет выполняться Исполнителем поэтапно (в целом).

1.5. Разрабатываемая программа для ЭВМ должна соответствовать требованиям, изложенным в Приложении № 1.

1.6. Приемка и оценка результатов работ осуществляется в соответствии с требованиями, изложенными в Приложении № 2.

1.7. Содержание и сроки выполнения основных этапов определяются Календарным планом (Приложение № 3).

1.8. Срок сдачи работ по договору ___ 200_ г.

1.9. Приложения к Договору являются его неотъемлемой частью.

2. Размер вознаграждения и порядок его выплаты

2.1. За получение Заказчиком авторских прав на созданную в соответствии с настоящим Договором программу для ЭВМ Заказчик перечисляет Исполнителю в соответствии с Протоколом соглашения о договорной цене (Приложение № 4) _____ руб. (сумма прописью).

2.2. Оплата производится:

– единовременно;

– поэтапно с авансовым платежом, выплачиваемым в размере __ в течение _ дней с даты ___;

– на основе других принципов согласно договоренности Заказчика и Исполнителя.

2.3. В размер указанного в пункте 2.1 вознаграждения включена стоимость следующих видов работ, выполняемых Исполнителем, и его расходы:

– анализ требований Заказчика;
– разработка программ для ЭВМ;
– разработка документации;
– установка программы для ЭВМ;
– обучение работников Заказчика;
– работы по гарантийным обязательствам;
– транспортные и прочие расходы Исполнителя;
– налоги.

2.4. Исполнитель имеет право прервать выполнение работы по настоящему Договору, если какие-либо его счета останутся неоплаченными в течение ___ дней.

3. Имущественные права на разработку

3.1. Все имущественные права на разработанную в соответствии с настоящим Договором программу для ЭВМ принадлежат Исполнителю (Заказчику или обеим сторонам).

3.2. При разработке программы для ЭВМ в соответствии с настоящим Договором Исполнитель обязуется не использовать любую программу для ЭВМ или иное авторское произведение, не обладая имущественным правом на его использование.

3.3. Сторона, не являющаяся в соответствии с пунктом 3.1 субъектом всех имущественных прав на разработанную программу для ЭВМ:

– имеет (не имеет; или имеет после предварительного согласования с другой стороной) право на осуществление маркетинга программы для ЭВМ;

– имеет (не имеет; или имеет после предварительного согласования с другой стороной) право на получение прибыли, получаемой другой стороной от маркетинга этой программы для ЭВМ.

4. Конфиденциальность

4.1. Каждая сторона обязуется в целях, не относящихся к действию настоящего Договора, не использовать и не раскрывать третьим лицам любую конфиденциальную информацию, касающуюся деятельности и продукции, а также затрагивающую иные коммерческие интересы другой стороны.

4.2. Обязательства, касающиеся соблюдения условий конфиденциальности, действуют в течение срока действия

настоящего Договора (в течение срока действия настоящего Договора и _ лет после окончания срока его действия; или в течение _ лет с даты начала срока действия настоящего Договора).

5. Компенсации

5.1. При возбуждении против Заказчика судебного или арбитражного иска со стороны третьих лиц, основанного на утверждении о наличии факта нарушения имущественных прав на разработанную Исполнителем программу для ЭВМ:

– Исполнитель обязуется выступить за свой счет судебных или арбитражных органах на стороне Заказчика, предоставить всю имеющуюся у него необходимую информацию;

– компенсировать все связанные с этим убытки и судебно-процессуальные расходы Заказчика.

6. Установка

6.1. Установка разработанной Исполнителем в соответствии с настоящим Договором программы для ЭВМ осуществляется Исполнителем (Заказчиком или третьими лицами – указать какими).

7. Обучение

7.1. Исполнитель обеспечивает обучение работников заказчика пользованию разработанной им в соответствии с настоящим Договором программой для ЭВМ на месте _____, указанном Заказчиком, в течение _ дней.

Стоимость обучения составляет ___ руб. и включена (не включено п. 2.3.) в договорную цену.

8. Порядок сдачи и приемки работ

8.1. Перечень научной, технической и другой документации, подлежащей оформлению и сдаче Исполнителем Заказчику на отдельных этапах выполнения и по окончании настоящего Договора, порядок проведения приемочных испытаний программы для ЭВМ, разрабатываемой в соответствии с настоящим Договором, определены в Приложении № 5.

8.2. По завершении работ Исполнитель представляет Заказчику:

– акт сдачи-приемки программы для ЭВМ;

– комплект научной, технической и другой документации, предусмотренной техническим заданием;

– протокол комиссии по приемке программы для ЭВМ, разработанной в соответствии с настоящим Договором.

8.3. Исполнитель обязан в срок до ___ (число, месяц, год) уведомить Заказчика о готовности разработанной им программы для ЭВМ к проведению приемочных испытаний.

8.4. Заказчик обязан в срок до ___ (число, месяц, год) утвердить и сообщить Исполнителю состав комиссии по проведению приемочных испытаний программы для ЭВМ, разработанной в соответствии с настоящим Договором.

8.5. Заказчик в течение _ дней со дня получения акта сдачи-приемки программы для ЭВМ и отчетных документов, указанных в пункте 9.2, обязан направить Исполнителю подписанный акт сдачи-приемки программы для ЭВМ или мотивированный отказ в приемке работ.

8.6. В случае мотивированного отказа Заказчика сторонами составляется двусторонний акт с перечнем необходимых доработок и сроков их выполнения.

8.7. В случае досрочного выполнения работ Заказчик вправе досрочно принять и оплатить работы по договорной цене.

8.8. В следующих случаях:

– при сокращении сроков выполнения работ не менее чем на ___;

– при улучшении технических характеристик разработанной программы для ЭВМ в сравнении с предусмотренными условиями настоящего Договора;

– в иных случаях ___ (указать какие) устанавливается доплата к договорной цене в размере _____ (сумма прописью).

9. Гарантия

9.1. При обнаружении Заказчиком несоответствия оговоренным в документации функциональных возможностей и характеристик разработанной программы для ЭВМ Исполнитель обязуется за свой счет и в возможно короткие сроки устранить эти несоответствия и возместить убытки, причиненные в результате этого Заказчику.

9.2. Данная гарантия действует в течение _ лет с даты установки программы для ЭВМ на оборудовании Заказчика.

9.3. Указанная гарантия аннулируется в следующих случаях:

– при осуществлении Заказчиком модификации программы для ЭВМ; без предварительного согласования с Исполнителем;

– при отсутствии окончательного расчета в соответствии с настоящим Договором.

10. Ограничение ответственности

10.1. Ответственность Исполнителя за убытки, понесенные Заказчиком вследствие использования им разработанной

программы для ЭВМ, не превышает размера договорной цены.

11. Обслуживание и сопровождение программы для ЭВМ

11.1. В течение гарантийного срока Исполнитель устраняет за свой счет все выявленные Заказчиком дефекты при функционировании программы для ЭВМ и обеспечивает ее сопровождение.

11.2. По истечении гарантийного срока Исполнитель по желанию Заказчика может продолжить сопровождение разработанной программы для ЭВМ на дополнительно оговоренных условиях.

12. Последующие модификации и усовершенствования программы для ЭВМ

12.1. Модификации разработанной программы для ЭВМ, созданные Исполнителем в течение гарантийного срока, предоставляются Заказчику бесплатно. По истечении данного срока указанные модификации Заказчику предоставляются лишь в случае продолжения сопровождения Исполнителем разработанной программы для ЭВМ.

12.2. Усовершенствования разработанной программы для ЭВМ, созданные Исполнителем позднее даты установки разработанной программы для ЭВМ, предоставляются Заказчику на договорных условиях.

12.3. Заказчик не имеет права (имеет право) без предварительного согласия с Исполнителем осуществлять модификации и усовершенствования разработанной программы для ЭВМ.

13. Ответственность сторон

13.1. За невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств по настоящему договору Исполнитель и Заказчик несут имущественную ответственность в соответствии с законодательством.

13.2. Помимо ответственности, указанной в пункте 13.1, при крушении одной из сторон условий конфиденциальности, оговоренных в настоящем договоре, последний может быть расторгнут другой стороной в одностороннем порядке с одновременным направлением первой стороне письменного уведомления об этом факте.

14. Разрешение споров

14.1. Споры между сторонами, связанные с действием настоящего Договора, будут рассматриваться в соответствии с

Арбитражно-процессуальным кодексом Российской Федерации.

15. Прекращение действия договора

15.1. Действие настоящего договора может быть прекращено путем его расторжения в следующих случаях:

– при невыполнении или ненадлежащем выполнении обязательств одной из сторон по настоящему договору;

– при прекращении деятельности любой из сторон;

– иные случаи _____ (указать какие).

15.2. Настоящий договор считается расторгнутым по истечении _ дней с даты получения одной стороной письменного уведомления другой стороны.

16. Доступность исходного кода разработанной программы для ЭВМ

16.1. Исходный код разработанной программы для ЭВМ предоставляется Исполнителем Заказчику вместе с разработанной программой для ЭВМ и документацией (сдается Исполнителем на хранение третьим лицам – указать каким).

16.2. Исполнитель обеспечивает доступ Заказчика к исходному коду разработанной программы для ЭВМ в следующих случаях:

– невозможность осуществления Исполнителем сопровождения разработанной программы для ЭВМ;

– другие основания: _____ (указать какие).

17. Переуступка Договора

17.1. Настоящий Договор не может быть переуступлен Исполнителем третьим лицам без предварительного получения письменного разрешения Заказчика.

18. Регистрация программы для ЭВМ

18.1. Разработанная программа для ЭВМ подлежит (не подлежит) регистрации в Федеральном органе государственной власти по интеллектуальной собственности.

18.2. Расходы, связанные с регистрацией программы для ЭВМ в Федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности несет Заказчик (Исполнитель).

19. Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

Приложение 5. Образец заявки на регистрацию товарного знака

(220) Дата поступления 29.06.2010	Входящий № 10014126	(111) Регистрационный № 2010720956

З А Я В К А на регистрацию товарного знака (знака обслуживания) в Российской Федерации	(750) **АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ** (полный почтовый адрес, имя или наименование адресата) **Россия, 125252, Москва, Песчаный переулок, д. 10, кв. 20 Смирнова М.И.** **Тел. 8.906.992.92.40**
З А Я В Л Е Н И Е Представляя заявку и нижеперечисленные документы, прошу зарегистрировать указанное в заявке обозначение в качестве товарного знака (знака обслуживания) на имя заявителя	В Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995

(731) **ЗАЯВИТЕЛЬ** **Общество с ограниченной ответственностью «Торговая компания МАУНТЭК»** **Россия, 125445, Москва, улица Смольная, д. 63 Б** (Указывается полное наименование юридического лица (согласно учредительному документу) или фамилия, имя, отчество физического лица и полный почтовый адрес)	**Код** организации по **ОКПО** (если он установлен) **71345257** **Код** страны по стандарту **ВОИС ST. 3** (если он установлен)

Прошу установить приоритет товарного знака по дате:

❑ (320) подачи первой(ых) заявки(ок) (п. 2 ст. 9 Закона)

❑ (230) начала открытого показа экспоната на выставке (п. 3 ст. 9 Закона)

❑ (641) приоритета первоначальной заявки, из которой данная заявка выделена (п. 5 ст. 9 Закона)

❑ (310) № первой заявки ❑ (641) № первоначальной заявки	❑ Дата испрашиваемого приоритета	(330) Код страны подачи по стандарту **ВОИС ST. 3** (при испрашивании конвенционного приоритета)
1.		

❑ (740) Патентный поверенный
(полное имя, регистрационный номер, местонахождение)

Телефон: Телекс: Факс:

(540) Изображение заявляемого обозначения

ИЗОБРАЖЕНИЕ

(571) Описание заявленного обозначения

Приложение № 1

(591) Цвет или цветовое сочетание: **красное — белое**
(если испрашивается регистрация знака в цветном исполнении)

❑ (551) коллективный знак ❑ (557) обонятельный знак ❑ (526) Неохраняемые элементы — словесный элемент «ДЕНЬ»	❑ (554) объемный знак ❑ (558) знак, состоящий исключительно из одного или нескольких цветов	❑ (556) звуковой знак

(511) Товары и (или) услуги, для которых испрашивается регистрация знака, сгруппированные по классам Международной классификации товаров и услуг для регистрации знаков (МКТУ)*:

Класс	Наименование товаров и (или) услуг
22	бечевки; веревки; гамаки; палатки; тенты.
25	ботинки; ботинки лыжные; ботинки спортивные; брюки; гетры; жилеты; куртки; носки; одежда верхняя; парки; перчатки; перчатки для лыжников; шапки (головные уборы).
28	снаряжение альпинистское; сноуборды.
35	изучение общественного мнения; изучение рынка; информация и советы коммерческим потребителям; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; представление товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение товаров; распространение образцов; распространение рекламных материалов; управление процессами обработки заказов на покупки; услуги снабженческие для третьих лиц.
41	организация спортивных и культурно-просветительных мероприятий.
42	исследование и разработка новых товаров

* Если перечень не умещается в отведенной графе, то он полностью приводится на отдельном листе (в 2-х экз.) в качестве приложения к заявке

Перечень прилагаемых документов:	кол-во л. в 1 экз.	кол-во экз.
❑ документ об уплате пошлины в установленном размере	1	1
❑ комплект фотографий (типографских оттисков) заявляемого обозначения	1	4
❑ устав коллективного знака, если заявка подается на коллективный знак		
❑ ходатайство о выделении заявки из первоначальной заявки		
❑ другой документ (указать) описание товарного знака (Приложение № 1)	1	2
Дополнительные сведения ❑ свидетельство № на товарный знак, зарегистрированный ранее		
Подпись **Управляющий директор ООО «Торговая компания МАУНТЭК» Морозов Ф.** Подпись заявителя или патентного поверенного; дата подписи (при подписании от имени юридического лица подпись руководителя удостоверяется печатью)		

Приложение № 1 к заявке

Описание товарного знака

На регистрацию заявляется комбинированный товарный знак, в основу которого положено стилизованное изображение сурка, мордочка которого приподнята и ориентирована направо. Изображение сурка выполнено красными контурными линиями на белом фоне.

Словесный элемент «ДЕНЬ СУРКА» выполнен заглавными буквами красного цвета кириллического алфавита и расположен под изобразительным элементом так, что линия, соединяющая основания букв с горизонталью, составляет угол 20 градусов.

Слово «ДЕНЬ» включено в заявляемое обозначение как неохраняемый элемент и не занимает в нем доминирующего положения.

Знак заявляется в красно-белом цветовом сочетании.

Управляющий директор ООО «Торговая компания МАУНТЭК»

Ф. Морозов

Приложение 6. Образец заявки на выдачу патента на полезную модель

Дата поступления оригиналов документов заявки	(21) **РЕГИСТРАЦИОННЫЙ №**	**ВХОДЯЩИЙ №**
	(85) **ДАТА ПЕРЕВОДА** международной заявки на национальную фазу	
❑ (86) (регистрационный номер международной заявки и дата международной подачи, установленные получающим ведомством) ❑ (87) (номер и дата международной публикации международной заявки)	**АДРЕС ДЛЯ ПЕРЕПИСКИ** (полный почтовый адрес, имя или наименование адресата) Телефон: Факс: E-mail:	
ЗАЯВЛЕНИЕ **о выдаче патента Российской Федерации на полезную модель**	**В Федеральную службу по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам** Бережковская наб., 30, корп. 1, Москва, Г-59, ГСП-5, 123995	
(54) **НАЗВАНИЕ ПОЛЕЗНОЙ МОДЕЛИ**		
(71) **ЗАЯВИТЕЛЬ** (Указывается полное имя или наименование (согласно учредительному документу), место жительство или место нахождения, включая официальное наименование страны и полный почтовый адрес) Указанное лицо является ❑ государственным заказчиком ❑ муниципальным заказчиком, исполнитель работ _____ (указать наименование) исполнителем работ по государственному муниципальному контракту, заказчик работ _____ (указать наименование) Контракт от _____ № _____		**ОГРН** **КОД** страны по стандарту **ВОИС ST. 3** (если он установлен)
(74) **ПРЕДСТАВИТЕЛЬ(И) ЗАЯВИТЕЛЯ** Указанное(ые) ниже лицо(а) назначено (назначены) заявителем (заявителями) для ведения дел по получению патента от его (их) имени в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам		Является ❑ Патентным(и) поверенным(и) ❑ Иным представителем Телефон:
Фамилия, имя, отчество (если оно имеется)		Факс:
Адрес:		E-mail:
Срок представительства (заполняется в случае назначения иного представителя без представления доверенности)		Регистрационный(е) номер(а) патентного(ых) поверенного(ых)

(72) Автор (указывается полное имя)	Полный почтовый адрес места жительства, включающий официальное наименование страны и ее код по стандарту **ВОИС ST. 3**

Я _____
(полное имя)
прошу не упоминать меня как автора
при публикации сведений ❑ о заявке ❑ о выдаче патента.
Подпись автора

ПЕРЕЧЕНЬ ПРИЛАГАЕМЫХ ДОКУМЕНТОВ:	Кол-во л. в 1 экз.	Кол-во экз.
❑ описание полезной модели		
❑ формула полезной модели		
❑ чертеж(и) и иные материалы		
❑ реферат		
❑ *документ об уплате патентной пошлины* (указать)		
❑ документ, подтверждающий наличие оснований ❑ для освобождения от уплаты патентной пошлины ❑ *для уменьшения размера патентной пошлины* ❑ для отсрочки уплаты патентной пошлины		
❑ копия первой заявки (при испрашивании конвенционного приоритета)		
❑ перевод заявки на русский язык		
❑ доверенность		
❑ другой документ (указать)		

Фигуры чертежей, предлагаемые для публикации с рефератом _____
_____
(указать)

лист 2

Бланк заявления ПМ (лист 3)

ЗАЯВЛЕНИЕ НА ПРИОРИТЕТ (Заполняется только при испрашивании приоритета более раннего, чем дата подачи заявки)

Прошу установить приоритет полезной модели по дате

1 ❑ подачи первой заявки в государстве-участнике Парижской конвенции по охране промышленной собственности (п. 1 ст. 1382 Гражданского кодекса Российской Федерации) (далее — Кодекс)

2 ❑ поступления дополнительных материалов к более ранней заявке (п. 2 ст. 1381 Кодекса)

3 ❑ подачи более ранней заявки (п. 3 ст. 1381 Кодекса) (более ранняя заявка считается отозванной на дату подачи настоящей заявки)

4 ❑ подачи/приоритета первоначальной заявки (п. 4 ст. 1381 Кодекса), из которой выделена настоящая заявка

❑ № первой (более ранней, первоначальной) заявки	❑ Дата испрашиваемого приоритета	(33) Код страны подачи по стандарту **ВОИС ST. 3** (при испрашивании конвенционного приоритета)
1.		
2.		
3.		

ХОДАТАЙСТВО ЗАЯВИТЕЛЯ:

❑ начать рассмотрение международной заявки ранее установленного срока (п. 1 ст. 1396 Кодекса)

Подпись

Подпись заявителя или патентного поверенного, или иного представителя заявителя, дата подписи (при подписании от имени юридического лица подпись руководителя или иного уполномоченного на это лица удостоверяется печатью)

МПК A47G 19 / 14

Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника

Полезная модель относится к предметам для сервировки стола, а в частности, к приспособлениям для фиксации крышки заварочного чайника от выпадения.

Известно приспособление для фиксации крышки заварочного

чайника, реализованное в Чайнике заварочном (патент РФ на полезную модель № 11030 от 26.10.1998 г. – аналог), выполненное в виде сферического выступа на крышке чайника, сопряженного с выемкой в его горловине.

Недостатком данного приспособления для фиксации крышки заварочного чайника является, во-первых, трудоемкость в изготовлении сферического выступа, сопряженного с выемкой в горловине чайника, что затрудняет его промышленную реализацию; во-вторых, приспособление не обеспечивает высокой надежности удержания крышки при большом угле наклона чайника.

Наиболее близким по существу к предлагаемому техническому решению является приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, реализованное в патенте КНР на полезную модель № 2087467U от 30.10.1991 г. (прототип), выполненное в виде гибкой перемычки, концы которой снабжены крепежными элементами, предназначенными для соединения, соответственно, с крышкой и ручкой чайника.

Недостатком данного приспособления для фиксации крышки заварочного чайника заключается в том, что крышка фиксируется к ручке чайника, что снижает ее устойчивость при большом угле наклона чайника. Кроме того, непроработанная конструкция крепежных элементов требует временных затрат на их установку и снятие, например, при мытье заварочного чайника.

Задача, положенная в основу заявляемой полезной модели, заключается в повышении надежности фиксации крышки на заварочном чайнике независимо от его художественно-конструкторской формы.

Поставленная цель решается следующим образом.

Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника выполнено в виде гибкой перемычки, снабженной крепежными элементами, предназначенными для соединения, соответственно, с крышкой и ручкой чайника. Согласно заявляемому техническому решению, гибкая перемычка дополнительно снабжена съемным крепежным элементом, предназначенным для соединения с носиком чайника, выполненным, например, в виде упругого кольца с прорезью из силикона.

Наличие дополнительного крепежного элемента, соединяющего крышку с носиком чайника, повышает надежность ее фиксации. При этом выполнение дополнительного крепежного элемента съемным позволяет реализовывать различные варианты фиксации крышки на заварочном чайнике в зависимости от его художественно-конструкторской формы: соединять крышку с носиком, крышку с ручкой заварочного чайника или крышку

одновременно с носиком и ручкой заварочного чайника.

В качестве варианта конструктивного выполнения приспособления для фиксации крышки заварочного чайника гибкая перемычка и два крепежных элемента, предназначенных для соединения с крышкой и ручкой чайника, выполнены путем плетения из текстильных нитей. Это решение представляет массу вариантов для художественно-эстетического оформления приспособления.

Гибкая перемычка может быть выполнена либо в виде спирали, либо в виде змеевика, например, из силикона, что позволяет изменять ее размеры в широком диапазоне, и использовать вне зависимости от габаритов элементов крышки заварочного чайника.

Как вариант конструктивного выполнения все три крепежных элемента выполнены съемными, например, в виде упругих колец с прорезью. Или, как минимум, один крепежный элемент выполнен в виде зажима или крючка (например, из дерева, пластика или металла).

Предлагаемые различные варианты выполнения крепежных элементов обеспечивают надежное крепление крышки на заварочном чайнике, вне зависимости от его художественно-конструкторского решения, и удобство в обслуживании.

Наличие отличительных от прототипа существенных признаков позволяет признать заявляемое техническое решение новым.

Заявляемое приспособление для фиксации крышки заварочного чайника является промышленно применимым, поскольку технологично в изготовлении, востребовано в ресторанном бизнесе и в быту.

Сущность полезной модели поясняется чертежами:

1) на фигуре 1 изображен общий вид заварочного чайника с приспособлением для фиксации его крышки;

2) на фигуре 2 – вариант выполнения гибкой перемычки в виде спирали;

3) на фигуре 3 – вариант выполнения гибкой перемычки в виде змеевика;

4) на фигуре 4 – варианты выполнения крепежных элементов в виде крючка, силиконового кольца или зажима.

Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника (1), выполнено в виде гибкой перемычки (2), снабженной крепежными элементами (3, 4, 5), один из которых (3) устанавливается на крышке (6) заварочного чайника, а два других

(4 и 5), расположенные на концах гибкой перемычки (2), предназначены для соединения соответственно с ручкой (7) и носиком (8) заварочного чайника (6). При этом крепежный элемент (5) выполнен съемным.

Предлагаемое приспособление для фиксации крышки заварочного чайника технологично в изготовлении, обеспечивает высокую надежность фиксации крышки вне зависимости от его художественно – конструкторского решения. Его использование в быту, а особенно во всех сегментах общественного питания – отели, рестораны, кафе (HoReCa), будет способствовать снижению финансовых затрат, связанных с приобретением новых принадлежностей кухонной посуды.

Кроме того, предложенные варианты выполнения гибкой перемычки в виде спирали или змеевика, а также варианты выполнения съемных крепежных элементов обеспечивают широкие возможности для художественного оформления заварочных чайников, позволяя создавать, в том числе, индивидуальные и подарочные комплекты.

Формула полезной модели

1. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, выполненное в виде гибкой перемычки, снабженной крепежными элементами, предназначенными для соединения, соответственно, с крышкой и ручкой чайника, отличающееся тем, что гибкая перемычка дополнительно снабжена съемным крепежным элементом, предназначенным для соединения с носиком чайника, выполненным, например, в виде упругого кольца с прорезью из силикона

2. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 1, отличающееся тем, что гибкая перемычка и два крепежных элемента, предназначенных для соединения с крышкой и ручкой чайника, образованы плетением текстильных нитей.

3. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 1, отличающееся тем, что гибкая перемычка выполнена в виде спирали.

4. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 1, отличающееся тем, что гибкая перемычка имеет змеевидную форму.

5. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 1, отличающееся тем, что все три крепежных элемента выполнены съемными, например, в виде упругих колец с прорезью.

6. Приспособление для фиксации крышки заварочного

чайника, по п. 1, отличающееся тем, что как минимум один крепежный элемент выполнен в виде зажима, например, из дерева, пластика или металла.

7. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 1, отличающееся тем, что как минимум один крепежный элемент выполнен в виде крючка, например, из дерева, пластика или металла.

8. Приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, по п. 3, 4, отличающееся тем, что гибкая перемычка выполнена, например, из силикона.

Реферат

Полезная модель относится к предметам для сервировки стола, а в частности, к приспособлениям для фиксации крышки заварочного чайника от выпадения.

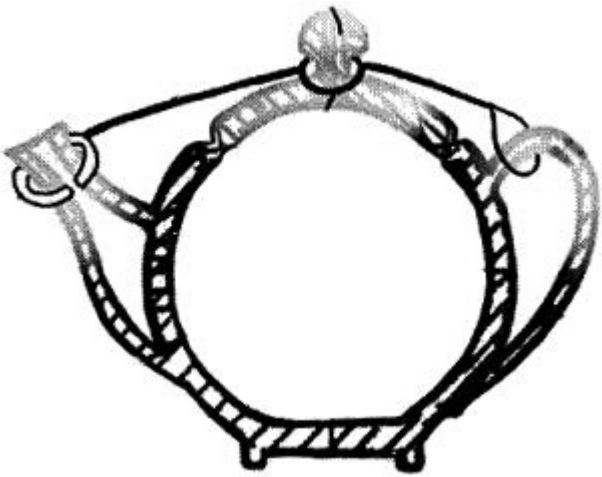
Сущность полезной модели: приспособление для фиксации крышки заварочного чайника, выполненное в виде гибкой перемычки, снабженной крепежными элементами, предназначенными для соединения, соответственно, с крышкой и ручкой чайника, согласно заявляемому техническому решению, гибкая перемычка дополнительно снабжена съемным крепежным элементом, предназначенным для соединения с носиком чайника, выполненным, например, в виде упругого кольца с прорезью из силикона.

В качестве варианта конструктивного выполнения приспособления для фиксации крышки заварочного чайника предложены гибкая перемычка и два крепежных элемента, выполненных путем плетения из текстильных нитей, предназначенных для соединения с крышкой и ручкой чайника.

Кроме того, гибкая перемычка может быть выполнена либо в виде спирали, либо в виде змеевика, например, из силикона.

Как минимум один крепежный элемент может быть выполнен в виде зажима или крючка, например, из дерева, пластика или металла.

1 с. п. ф-лы; 7 з. п. ф-лы; 4 илл.



Фиг. 1

Приложение 7. Образцы договоров по распоряжению исключительным правом на патентное свидетельство на товарный знак

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР
о предоставлении права использования патента

г. Москва «___» _____ _____ г.

_____

полное наименование организации (*местонахождение, страна*), именуемой

в дальнейшем «Лицензиар», с одной стороны, и _____

_____ *полное наименование организации*

(местонахождение, страна), именуемой в дальнейшем «Лицензиат», с другой стороны, принимая во внимание, что Лицензиар обладает знаниями и опытом в области разработки технических объектов, на которые получены патенты и поданы заявки на патенты, указанные в Приложении № 1 к настоящему Договору, а Лицензиат желает приобрести на условиях настоящего Договора лицензию на использование указанных знаний, опыта и прав для производства, использования и продажи (наименование продукции), договорились о нижеследующем:

1. Термины и определения

Термины, которые используются в настоящем Договоре, означают:

1.1. «Патенты», полученные Лицензиаром: патенты и заявки на патенты, указанные в Приложении № 1 к настоящему Договору, а также патенты, которые будут получены в отношении продукции по данному лицензионному договору.

1.2. «Ноу-хау» – перечисляются знания, опыт, секреты производства и т. д., точное определение которых дается в Приложении № 2 к настоящему Договору.

1.3. «Продукция по лицензии» – перечисляются объекты, которые будут осуществлены на основе применения лицензии.

1.4. «Территория» – приводится перечень стран и (или) регионов, на территории которых предоставляется исключительное (неисключительное) право.

2. Предмет договора

2.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату на срок действия настоящего Договора и за вознаграждение, уплачиваемое Лицензиатом, исключительную (неисключительную) лицензию на использование изобретений, защищенных патентами, а также ноу-хау на указанной в п. 1.4 территории.

При этом Лицензиату предоставляются права:

– на производство продукции (с использованием при необходимости специального оборудования, комплектующих, узлов, деталей и сырья, применяемых Лицензиаром);

– на использование продукции по лицензии, включая ее продажу.

2.2 Лицензиар может (не может) использовать на указанной территории права сам, а также передавать их третьим лицам.

2.2.1. Лицензиар (в случае неисключительной лицензии) получает право предоставлять на указанной территории третьим лицам, пребывающим на этой территории, сублицензии по настоящему Договору. Лицензиат обязан до подписания сублицензионного договора согласовать его основные условия с Лицензиаром.

Лицензиар будет письменно информировать Лицензиата о других заключенных им лицензионных договорах в отношении указанной территории.

2.2.2. Лицензиат обязан (в случае исключительной лицензии) до подписания сублицензионного соглашения согласовать его основные условия с Лицензиаром. После подписания сублицензионного соглашения Лицензиат обязан в течение _____ передать один экземпляр этого соглашения Лицензиару. Лицензиат несет ответственность по сублицензионным соглашениям перед Лицензиаром.

3. Техническая документация

3.1. Вся техническая документация и другие материалы, включая схемы, чертежи, кальки, рецепты, инструкции по сборке, эксплуатации и т. п., необходимые для производства продукции по лицензии (перечисленные в Приложении № 4 к настоящему Договору), передаются Лицензиаром Лицензиату на _____ языке, в _____ экземплярах в течение _____ дней с даты вступления в силу настоящего Договора.

Техническая документация и материалы изготавливаются Лицензиаром по согласованию с лицензиатом применительно к техническим нормам и стандартам, принятым в соответствующей отрасли промышленности страны Лицензиара.

По предварительной договоренности между сторонами техническая документация может быть адаптирована к условиям

Лицензиата.

3.2. Техническая документация должна содержать расшифровку условных обозначений, отраслевых и заводских норм, на которые делаются ссылки в этой технической документации.

О передаче технической документации и других материалов составляется приемосдаточный акт за подписями уполномоченных представителей обеих сторон. Если Лицензиат или его уполномоченный представитель не явится в срок, установленный для передачи, то Лицензиар может переслать документацию авиапочтой за счет Лицензиата. Датой передачи технической документации будет дата подписания приемосдаточного акта или дата штемпеля на авианакладной.

3.3. Если Лицензиат при передаче или в течение _____ месяцев после передачи документации выявит неполноту или ошибки в документации, то Лицензиар обязан в течение _____ недель после поступления письменной рекламации Лицензиата передать недостающую документацию или исправить недостатки в документации и передать ее Лицензиату.

В этом случае датой передачи технической документации будет считаться момент передачи недостающей или исправленной документации.

3.4. Лицензиат может размножить документацию для своих нужд, но при соблюдении обязательств по обеспечению конфиденциальности.

4. Усовершенствования и улучшения

4.1. В течение срока действия настоящего Договора стороны обязуются (не обязуются) незамедлительно информировать друг друга о всех произведенных ими усовершенствованиях и улучшениях, касающихся изобретений, ноу-хау по лицензии.

4.2. Стороны должны в первую очередь предлагать друг другу все вышеуказанные усовершенствования и улучшения. Условия передачи этих усовершенствований и улучшений, а также вознаграждение за них должны стать предметом самостоятельного лицензионного Договора (передаются в рамках данного лицензионного договора).

5. Гарантии и ответственность

5.1. Лицензиар гарантирует, что он вправе предоставлять права, указанные в п. 2.1 настоящего Договора. Лицензиару ничего не известно о правах третьих лиц, которые могли быть нарушены предоставлением данной лицензии.

5.2. Лицензиар гарантирует техническую осуществимость

продукции по лицензии на предприятиях страны Лицензиата и возможность достижения технических показателей, предусмотренных настоящим Договором, при условии соблюдения Лицензиатом технических условий и инструкций Лицензиара.

Если Лицензиат предусматривает производство и использование продукции по лицензии в климатических условиях, существенно отличающихся от климатических условий в стране Лицензиара, то Лицензиат обязан сообщать об этом Лицензиару до заключения настоящего Договора.

5.3. Гарантированные Лицензиаром механические, технологические, технико-экономические и другие показатели приводятся в Приложении № 5 к настоящему Договору.

5.4. Лицензиар гарантирует комплектность, правильность и качественное изготовление технической документации и других материалов, передаваемых Лицензиату.

5.5. Лицензиат гарантирует качественное изготовление продукции по лицензии в соответствии с полученной документацией и инструкциями Лицензиара.

5.6. Сторона, которая не выполнила обязательства по п. 5.1–5.5 Договора, обязана возместить другой стороне понесенные ею в связи с этим прямые убытки в пределах _____.

В договоре указывается сумма, как правило, не выше полученных или выплаченных по договору сумм.

5.7. За нарушение договорных сроков передачи документации Лицензиар уплачивает Лицензиату штраф, исчисляемый в размерах _____, но не выше _____.

5.8. Стороны освобождаются от ответственности за частичное или полное невыполнение своих обязательств по настоящему Договору в случае обстоятельств форс-мажорного характера.

6. Техническая помощь в освоении производства продукции по лицензии

6.1. Для оказания технической помощи Лицензиату в освоении производства продукции по лицензии, а также для обучения персонала Лицензиата методам и приемам работы, относящимся к производству по лицензии, Лицензиар по просьбе Лицензиата командирует на предприятия Лицензиата необходимое количество специалистов. Лицензиат сообщит Лицензиару о своей просьбе за _____ месяцев до даты предполагаемого выезда специалистов.

6.2. Все расходы, связанные с командированием специалистов для оказания технической помощи, несет Лицензиат.

Лицензиат за свой счет обеспечит специалистов Лицензиара

на время их пребывания на указанной территории необходимыми видами обслуживания: помещениями в соответствующей гостинице, медицинским обслуживанием, транспортными средствами для проезда до места работы и обратно, телефонно-телеграфной связью и т. д.

6.3. Лицензиар может застраховать своих специалистов от несчастных случаев и гражданской ответственности за счет Лицензиата, согласовав с ним условия страхования.

6.4. В случае обращения Лицензиата к Лицензиару с просьбой о посещении предприятий, производящих продукцию по лицензии, в целях ознакомления с ее производством и оборудованием на месте Лицензиар удовлетворит такую просьбу.

Все расходы, связанные с посещением и пребыванием специалистов в стране Лицензиара, несет Лицензиат.

6.5. Лицензиар по просьбе Лицензиата организует бесплатное обучение специалистов Лицензиата на предприятиях своей страны с возмещением Лицензиатом затрат на их содержание.

6.6. Количество командируемых специалистов, а также другие условия обучения и командирования согласовываются и оформляются между сторонами в каждом конкретном случае.

6.7. По просьбе Лицензиата Лицензиар поставит ему образцы продукции и материалов, а также специальное оборудование, необходимое для производства продукции по лицензии.

Условия поставки специального оборудования будут определены сторонами в отдельном договоре, который может составить неотъемлемую часть настоящего Договора или заключаться одновременно с ним.

7. Платежи

7.1. За предоставленные права, предусмотренные настоящим Договором, Лицензиат уплачивает Лицензиару:

– единовременный (паушальный платеж) в размере _____;

– текущие отчисления (роялти) в размере _____ % от дохода, полученного Лицензиатом в результате производства продукции по лицензии.

Паушальный платеж уплачивается в течение _____ дней с даты вступления в силу настоящего Договора.

Роялти выплачивается Лицензиатом в течение _____ дней, следующих за отчетным периодом.

7.2. Положения настоящего Договора будут применяться до тех пор, пока не будут окончательно урегулированы платежи, обязательства по которым возникли в период действия настоящего Договора.

8. Сборы и налоги

8.1. Все сборы, налоги и другие расходы, связанные с заключением и выполнением настоящего Договора, взимаемые на указанной территории, несет Лицензиат.

9. Информация и отчетность

9.1. Лицензиат в течение _____ дней, следующих за отчетным периодом, представляет Лицензиару сводные бухгалтерские данные по произведенной, проданной и использованной продукции по лицензии и специальной продукции в течение отчетного периода, сведения о продажных ценах, номерах серий продукции по лицензии и наименованиях покупателей.

9.2. Лицензиар имеет право производить проверку данных, относящихся к объему производства и сбыту продукции по лицензии и специальной продукции на предприятиях Лицензиата и его сублицензиатов по сводным бухгалтерским данным. Лицензиат обязан обеспечить возможность такой проверки.

10. Конфиденциальность

10.1. Лицензиат гарантирует сохранение конфиденциальности документации, информации, знаний и опыта, полученных Лицензиатом, предприятиями Лицензиата и его сублицензиатами. Лицензиат примет все необходимые меры для того, чтобы предотвратить полное или частичное разглашение документации и информации или ознакомление с ними третьих лиц без письменного согласия Лицензиара. С переданной документацией и информацией будут ознакомлены только те лица из персонала предприятий лицензиата и его сублицензиатов, которые непосредственно связаны с производством продукции по лицензии.

10.2. Обязательства по сохранению конфиденциальности лежат также на Лицензиаре.

10.3. Стороны также несут ответственность за нарушения конфиденциальности физическими и юридическими лицами, правовые отношения с которыми уже прекращены.

10.4. В случае разглашения Лицензиатом, предприятиями Лицензиата его сублицензиатами и партнерами по кооперации или лицами из их персонала сведений, содержащихся в указанной документации и информации, Лицензиат возместит Лицензиару понесенные в связи с этим прямые убытки. Такую же ответственность несет Лицензиар.

10.5. Обязательства по сохранению конфиденциальности сохраняют свою силу и после истечения срока действия

настоящего договора или его досрочного расторжения в течение последующих _____ лет.

11. Защита передаваемых прав

11.1. В течение всего срока действия настоящего договора Лицензиат:

– признает и будет признавать действительность прав, вытекающих из патентов и «ноу-хау» Лицензиара;

– не будет оспаривать сам и содействовать другим в оспаривании действительности указанных патентов.

11.2. В случае противоправного использования третьими лицами изобретений, защищенных Лицензиаром патентами, Лицензиат незамедлительно уведомит об этом Лицензиара.

11.3. Если третьи лица нарушат права, предоставленные по настоящему Договору Лицензиату, то Лицензиат и Лицензиар совместно предъявят иск к таким лицам и расходы, понесенные в результате судебного решения, будут распределены поровну между Лицензиатом и Лицензиаром, если стороны не договорились о другом.

При этом участие Лицензиара в расходах ограничивается суммами, полученными по Договору на момент вынесения решения по спору.

11.4. В случае, если к Лицензиату будут предъявлены претензии или иск по поводу нарушения прав третьих лиц в связи с использованием лицензии по настоящему договору, Лицензиат извещает об этом Лицензиара. Лицензиат по согласованию с Лицензиаром обязуется урегулировать, такие претензии или обеспечить Судебную защиту. Понесенные Лицензиатом расходы и убытки в результате урегулирования указанных претензий или окончания судебных процессов будут распределены между сторонами согласно договоренности.

12. Реклама

12.1. Лицензиат обязуется осуществлять рекламу продукции по лицензии, обеспечивающую ее оптимальную продажу.

12.2. Лицензиат вправе (обязуется) указывать в соответствующих рекламных материалах, а также на продукции по лицензии, выпускаемой предприятиями Лицензиата и его сублицензиатов, что эта продукция производится по лицензии Лицензиара.

13. Разрешение споров

13.1. В случае возникновения споров между Лицензиаром и Лицензиатом по вопросам, предусмотренным настоящим

Договором или в связи с ним, стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров между собой.

13.2. В случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров они должны разрешаться в соответствии с законодательством Российской Федерации.

14. Срок действия договора и условия его расторжения

14.1. Настоящий Договор заключен на _____ лет и вступает в силу с даты его подписания (не позднее _____ месяцев от этой даты) соответствующими компетентными органами стран Лицензиара и Лицензиата.

14.2. Настоящий Договор может быть продлен по взаимному согласию сторон. Условия продления срока действия настоящего Договора будут определены сторонами за шесть месяцев до истечения срока действия настоящего Договора.

14.3. Каждая из сторон имеет право досрочно расторгнуть настоящий Договор путем направления письменного уведомления, если Другая сторона не выполнит какое – либо существенное условие настоящего Договора. Однако стороне, не выполнившей своего обязательства, будет предоставлено _____ месяцев для выполнения этого обязательства.

14.4. Если Договор потеряет силу до истечения срока его действия вследствие нарушения Договора Лицензиатом, то Лицензиат лишается права производить, использовать и продавать продукцию по лицензии, равно как использовать патенты и «ноу-хау» и обязан возвратить Лицензиару всю техническую документацию.

15. Прочие условия

15.1. Все изменения и дополнения к настоящему Договору должны быть совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на это лицами и одобрены компетентными органами, если такое одобрение необходимо.

15.2. Упомянутые в настоящем Договоре Приложения составляют его неотъемлемую часть.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР
о передаче ноу-хау

г. Москва «__» _____ 201_г.

_____,

(полное наименование организации, местонахождение, страна)

именуем ____ в дальнейшем «Лицензиар», с одной стороны, и _____

_____,

(полное наименование организации, местонахождение, страна)

именуем _ в дальнейшем «Лицензиат», с другой стороны, принимая во внимание, что:

а) _____

(наименование организации или предприятия, обладающего ноу-хау)

обладает знаниями и опытом в области _____;

б) на ноу-хау, являющееся предметом настоящего договора, не имеется охранных документов Лицензиара и им не поданы заявки на территориях, в отношении которых предоставляется лицензия;

в) Лицензиару предоставлено

_____

(наименование организации или предприятия)

право на ведение от своего имени переговоров о предоставлении лицензии на ноу-хау в целях производства, использования и продажи

_____

(наименование продукции)

и на заключение соответствующих договоров;

г) Лицензиат желает приобрести на условиях настоящего договора лицензию на ноу-хау в целях производства, использования и продажи _____, договорились о нижеследующем.

1. Определение терминов

Следующие термины, которые используются в настоящем договоре, означают:

1.1. Ноу-хау _____.

(знание, опыт, секреты производства и т. д., точное определение которых дается в Приложении № 1)

Подпункт «в» включается в договор, если Лицензиаром выступает организация, уполномоченная совершать внешнеторговые операции.

1.2. «Продукция по лицензии»

_____.

(объекты, которые будут осуществлены на основе ноу-хау)

1.3. «Территория А»

_____.

(перечень стран, на территории которых предоставляется

исключительная лицензия)

«Территория Б»

_____.

(перечень стран, на территории которых предоставляется неисключительная лицензия)

1.4. «Продажная цена»

_____.

(метод определения цены за единицу продукции по лицензии)

на базе которой устанавливается размер роялти.

1.5. «Отчетный период» – период деятельности Лицензиата по выполнению условий настоящего договора в течение каждых _____ месяцев, начиная с даты вступления настоящего договора в силу.

1.6. «Специальное оборудование» – оборудование, необходимое для изготовления продукции по лицензии и указанное в Приложении № 2.

2. Предмет договора

Общие данные о лицензируемом ноу-хау: назначение, область применения, краткое описание ноу-хау…

Примечание: общие данные могут быть дополнены другой необходимой информацией.

3. Объект договора

3.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату на срок действия настоящего договора и за вознаграждение, уплачиваемое Лицензиатом, исключительную лицензию на ноу-хау на территории А.

При этом Лицензиату предоставляются права:

– на производство продукции по лицензии (в частности с использованием при необходимости специального оборудования, комплектующих узлов, деталей и сырья, применяемых Лицензиаром);

– использование продукции по лицензии, включая ее продажу.

Лицензиар не может использовать на территории А указанные права сам, а также передавать их третьим лицам.

3.2. Лицензиар предоставляет Лицензиату на срок действия договора и за вознаграждение, уплачиваемое Лицензиатом, неисключительную лицензию на ноу-хау на территории Б. При этом Лицензиату предоставляется право на использование продукции по лицензии, включая ее продажу[13].

Лицензиар может использовать на территории Б указанное

право сам и предоставлять его третьим лицам. Лицензиар будет информировать Лицензиата о Других заключенных им лицензионных договорах в отношении территории Б.

3.3. Лицензиар передает Лицензиату техническую документацию, осуществляет оказание технической помощи и при необходимости поставку образцов продукции и материалов, а также поставку специального оборудования, как это предусмотрено в разд. 3 и 4 настоящего договора.

3.4. Лицензиат получает право предоставлять в отношении территории А третьим лицам, имеющим местопребывание на территории Д, сублицензии по настоящему договору. Лицензиат обязан до подписания сублицензионного соглашения согласовать его основные условия с Лицензиаром. По подписании сублицензионного соглашения Лицензиат обязан в течение _____ недель передать один экземпляр этого соглашения Лицензиару. Лицензиат несет ответственность по сублицензионным соглашениям перед Лицензиаром.

3.5. Лицензиат не вправе производить продукцию по лицензии и предоставлять сублицензии на осуществление каких-либо прав по настоящему договору вне территории А, а также продавать и использовать указанную продукцию вне территории Д и на территории Б, за исключением случаев, когда Лицензиар даст Лицензиату на это письменное согласие. В отдельных случаях Лицензиату может быть предоставлено право производства продукции по лицензии на территории Б.

По договоренности между сторонами такая информация может предоставляться лишь при заключении договора.

Условия предоставления сублицензии могут включаться, если территория А договора включает несколько стран.

3.6. Права, предоставленные Лицензиаром Лицензиату по п. 3.1 и 3.2, распространяются на соответствующие организации и предприятия страны Лицензиата, далее называемые «предприятия Лицензиата». Лицензиар не возражает против осуществления Лицензиатом производственной кооперации с организациями страны Лицензиата для производства продукции по Лицензии. При этом Лицензиат несет ответственность за выполнение всех договорных обязательств.

4. Техническая документация

4.1. Вся техническая документация и другие материалы, включая схемы, чертежи, кальки, рецепты, инструкции по сборке, эксплуатации и т. п., необходимые для производства продукции по лицензии (перечисленные в Приложении № 3), передаются Лицензиаром Лицензиату

_____
(адрес места передачи)
на _____ языке, в ____ экземплярах в течение
_____ со дня вступления в силу настоящего договора.

Техническая документация и материалы изготавливаются Лицензиаром по согласованию с Лицензиатом применительно к техническим нормам и стандартам, принятым в соответствующей отрасли промышленности страны Лицензиара.

По предварительной договоренности между сторонами техническая документация может быть приспособлена к условиям Лицензиата.

4.2. Техническая документация должна содержать расшифровку условных обозначений, отраслевых и заводских норм, на которые даются ссылки в этой технической документации.

О передаче технической документации и других материалов составляется акт сдачи-приемки за подписями уполномоченных представителей обеих сторон. Если лицензиат или его уполномоченный представитель не явится в срок, установленный для передачи, то Лицензиар может переслать документацию авиапочтой за счет Лицензиата.

Указанное условие должно быть прямо предусмотрено в договоре.

Датой передачи технической документации будет дата подписания акта сдачи-приемки или дата штемпеля авианакладной.

4.3. Если Лицензиат при передаче или в течение ____ месяцев после передачи документации выяснит неполноту или неправильность документации, то Лицензиар обязан в течение _____ недель после поступления письменной рекламации Лицензиата передать недостающую документацию или исправить частичные недостатки в документации и передать их Лицензиату.

В этом случае датой передачи технической документации будет считаться момент передачи недостающей или исправленной документации. Этот момент определяется согласно абз. 3 п. 3.2.

4.4. Лицензиат может размножить документацию для своих нужд, но при соблюдении обязательств по обеспечению конфиденциальности.

5. Усовершенствования и улучшения

5.1. В течение срока действия настоящего договора стороны обязуются незамедлительно информировать друг друга о всех произведенных ими усовершенствованиях и улучшениях,

касающихся ноу-хау и продукции по лицензии.

5.2. Стороны должны в первую очередь предлагать друг другу все вышеуказанные усовершенствования и улучшения. Условия передачи этих усовершенствований и улучшений будут согласовываться сторонами.

Передача технической документации на незащищенные или незаявленные усовершенствования и улучшения ноу-хау и продукции по лицензии производится сторонами, как правило, безвозмездно с возмещением фактических расходов по изготовлению и пересылке документации.

5.3. Защищенные или заявленные усовершенствования, касающиеся ноу-хау и продукции по лицензии, а также усовершенствования и улучшения особой ценности, которые создаются одной из сторон, будут считаться принадлежащими ей и в первую очередь будут предложены другой стороне по договору. Передача этих усовершенствований и улучшений производится, как правило, возмездно на условиях отдельного лицензионного договора.

6. Гарантии и ответственность

6.1. Лицензиар гарантирует, что он вправе предоставлять ноу-хау и что на момент вступления в силу настоящего договора Лицензиару ничего не известно о правах третьих лиц, которые могли быть нарушены использованием ноу-хау по настоящему договору.

6.2. Лицензиар гарантирует техническую осуществимость продукции по лицензии на предприятиях Лицензиата и возможность достижения технических показателей, предусмотренных настоящим договором, при условии соблюдения Лицензиатом технических условий и инструкций Лицензиара.

Если Лицензиат предусматривает производство и использование продукции по лицензии в климатических условиях, существенно отличающихся от климатических условий в стране Лицензиара, то Лицензиат обязан сообщить об этом Лицензиару до заключения настоящего договора.

6.3. Гарантированные Лицензиаром механические, технологические, технико-экономические и другие показатели приводятся в Приложении № 4 к настоящему договору.

6.4. Лицензиар гарантирует качественное изготовление технической документации и других материалов, передаваемых Лицензиату.

6.5. Лицензиат гарантирует качественное изготовление продукции по лицензии в соответствии с полученной

документацией и инструкциями Лицензиара. (По усмотрению сторон п. 6.5 может не включаться в договор.)

6.6. Сторона, которая не выполнила обязательства по п. 6.1, 6.2, 6.3, 6.4 и 6.5 договора, обязана возместить другой стороне понесенные ею в связи с этим невыполнением прямые убытки в пределах _____.

6.7. За нарушение договорных сроков передачи документации Лицензиар уплачивает Лицензиату штраф, исчисляемый в размерах _____, но не свыше _____.

В договоре указывается сумма, как правило, не свыше полученных или выплаченных по договору сумм.

6.8. Размер возмещения убытков и договорных штрафов, о которых одна из сторон может заявить из-за различных нарушений договора, не должен в общей сложности превышать полученных или выплаченных по разделу 8 договора сумм. (Стороны могут договориться о том, чтобы п. 6.8 применялся только в случаях нарушений, предусмотренных в разделе 6 договора.)

7. Техническая помощь в освоении производства продукции по лицензии

7.1. Для оказания технической помощи Лицензиату в освоении производства по лицензии, а также для обучения персонала Лицензиата методам и приемам работы, относящимся к производству продукции по лицензии, Лицензиар по просьбе Лицензиата командирует на предприятия Лицензиата необходимое количество специалистов. Лицензиат сообщит Лицензиару о своей просьбе за _____ месяцев до даты предполагаемого выезда специалистов.

7.2. Лицензиат обеспечит за свой счет специалистов Лицензиара на время их пребывания на территории А помещениями в соответствующей гостинице, медицинским обслуживанием, транспортными средствами для проезда до места работы и обратно, телефонно-телеграфной связью и другими необходимыми видами обслуживания.

7.3. Все расходы, связанные с командированием специалистов в целях оказания необходимой технической помощи, включая оплату стоимости билетов туристского класса на самолет из _____ до места назначения и обратно, провоза _____ кг багажа на человека сверх полагающегося по билету, а также вознаграждение в зависимости от квалификации специалистов, несет Лицензиат.

7.4. Лицензиар может застраховать своих специалистов от несчастных случаев и гражданской ответственности за счет

Лицензиата, согласовав с ним условия страхования.

7.5. В случае обращения Лицензиата к Лицензиару с просьбой о посещении предприятий, производящих продукцию по лицензии, в целях ознакомления с ее производством и оборудованием на месте Лицензиар удовлетворяет такую просьбу.

Все расходы, связанные с посещением и пребыванием специалистов в стране Лицензиара, несет Лицензиат.

7.6. Лицензиар по просьбе Лицензиата организует бесплатное обучение специалистов Лицензиата на предприятиях своей страны с возмещением Лицензиатом затрат на их содержание.

7.7. Количество специалистов, командируемых в соответствии с п. 7.1, 7.5 и 7.6, их специальности, сроки, а также другие условия обучения и командирования согласовываются между сторонами в каждом конкретном случае.

7.8. По просьбе Лицензиата Лицензиар поставит ему образцы продукции и материалов, а также специальное оборудование, необходимые для производства продукции по лицензии. Условия поставки специального оборудования будут определены сторонами в отдельном контракте, который может составлять неотъемлемую часть настоящего договора или заключаться одновременно с ним.

8. Платежи

Вариант 1

8.1. За предоставленные права на использование ноу-хау и за техническую документацию, указанную в Приложении № 3, Лицензиат уплачивает Лицензиару вознаграждение согласно следующему.

(Вариант А)

Первоначальный платеж в размере

_____ руб.,

(цифрами и прописью)

из которых:

а) сумма в размере

_____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается против предъявления счета в трех экземплярах

_____ руб.

(банк страны Лицензиара)

в течение _____ дней с даты вступления в силу настоящего договора в порядке, предусмотренном условиями поставок (инкассо с немедленной оплатой, с последующим акцептом);

б) сумма в размере

_____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается в течение _____ дней после передачи технической документации, указанной в разделе 4 настоящего договора. Оплата производится в порядке, предусмотренном выше в п. «а', приложением к счету копии акта сдачи-приемки или копии авианакладной, предусмотренных п. 4.2.

(Вариант Б)

Первоначальный платеж в размере

_____ руб.,

(цифрами и прописью)

уплачивается в течение _____ дней с даты вступления в силу настоящего договора в порядке, предусмотренном условиями поставок (инкассо с немедленной оплатой, с последующим акцептом).

8.2.

(Вариант А)

Текущие отчисления (роялти) уплачиваются Лицензиару в размере _____ процентов от продажной цены продукции по лицензии, изготовленной лицензиатом, предприятиями Лицензиата и его сублицензиатами.

(Вариант Б)

Текущие отчисления (роялти) уплачиваются Лицензиару в размере

_____ руб.,

(цифрами и прописью)

за единицу (штуку, килограмм, тонну, кубометр и т. п.) продукции по лицензии, изготовленной Лицензиатом, предприятиями Лицензиата и его сублицензиатами.

8.3. Платежи, предусмотренные п. 8.2, производятся Лицензиатом в течение _____ дней, следующих за отчетным периодом, в порядке, предусмотренном условиями поставок.

8.4. Все платежи по настоящему договору понимаются как платежи нетто в пользу Лицензиара.

8.5. После прекращения срока действия настоящего договора положения его будут применяться до тех пор, пока не будут окончательно урегулированы платежи. Обязательства по которым возникли в период действия настоящего договора.

Вариант 2

8.1. За предоставленные права, предусмотренные настоящим

договором, и за техническую документацию, указанную в Приложении № 3, Лицензиат уплачивает Лицензиару единовременное вознаграждение в рублях согласно следующему.

(Вариант А)

а) сумма в размере _____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается против предъявления счета в трех экземплярах _____ руб.

(банк страны Лицензиара)

в течение _____ дней с даты передачи технической документации;

б) сумма в размере _____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается в течение _____ дней с даты начала производства / серийного производства.[14]

(Вариант Б)

Сумма в размере _____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается против предъявления счета в трех экземплярах _____ руб.

(банк страны Лицензиара)

в течение _____ дней с _____.

8.2. Платежи, предусмотренные п. 8.6, производятся Лицензиатом в порядке, предусмотренном действующими условиями.

8.3. Все платежи по настоящему договору понимаются как платежи нетто в пользу Лицензиара.

8.4. После прекращения срока действия настоящего договора положения его будут применяться до тех пор, пока не будут окончательно урегулированы платежи, обязательства по которым возникли в период действия настоящего договора.

9. Сборы и налоги

Все сборы, налоги и другие расходы, связанные с заключением и выполнением настоящего договора, взимаемые на территории А и на территории Б, несет Лицензиат. Все сборы, налоги и другие расходы, связанные с заключением и выполнением настоящего договора на территории Лицензиара, несет Лицензиар.

10. Информация и отчетность[15]

10.1. Лицензиат в течение _____ дней, следующих за отчетным периодом, представляет Лицензиару сводные бухгалтерские данные по произведенной, проданной и использованной продукции по лицензии в течение отчетного периода, а также сведения о продажных ценах, номерах серий продукции по лицензии и наименовании покупателей.

10.2. Лицензиар имеет право производить проверку данных, относящихся к объекту производства и сбыта продукции по лицензии на предприятиях Лицензиата и его сублицензиатов по сводным бухгалтерским данным. Лицензиат обязан обеспечить возможность такой проверки.

10.3. Лицензиат будет передавать Лицензиару (или какой-либо организации по указанию Лицензиара) все запросы на продукцию по лицензии, которые он получит из стран вне территории А и территории Б, а Лицензиар будет сообщать лицензиату о запросах, которые он получит из стран территории А.

11. Обеспечение конфиденциальности

11.1. Лицензиат гарантирует сохранение конфиденциальности документации, знаний и опыта, полученных от Лицензиара Лицензиатом, предприятиями Лицензиата и его сублицензиатами. Лицензиат примет все необходимые меры для того, чтобы предотвратить полное или частичное разглашение документации и информации или ознакомление с ними третьих лиц без письменного согласия Лицензиара. Обязательства по сохранению конфиденциальности лежат также на Лицензиаре.

11.2. С переданной документацией и информацией будут ознакомлены только те лица из персонала предприятий Лицензиата и его сублицензиатов, которые непосредственно связаны с производством продукции по лицензии.

11.3. Лицензиат передаст партнерам по кооперации только ту техническую документацию и сведения, которые необходимы для осуществления кооперации в целях производства продукции по лицензии. При этом партнеры по кооперации будут обязаны соблюдать конфиденциальность полученной информации и документации.

11.4. Стороны также несут ответственность за нарушение конфиденциальности физическими и юридическими лицами, правовые отношения с которыми уже прекращены.

11.5. В случае разглашения сведений, содержащихся в указанной документации и информации, Лицензиатом,

предприятиями Лицензиата и его сублицензиатами и партнерами по кооперации или лицами из их персонала Лицензиат возместит Лицензиару понесенные в связи с этим прямые убытки. Такую же ответственность несет Лицензиар.

11.6. Обязательства по соблюдению конфиденциальности сохраняют свою силу и после истечения срока действия настоящего договора или его досрочного расторжения в течение последующих __ лет.

12. Защита передаваемого ноу-хау

12.1. Если после заключения договора какое-либо третье лицо подаст патентную заявку или ему будет выдан на территории А и (или) на территории Б, патент, который может лишить Лицензиара или Лицензиата права полностью или частично использовать ноу-хау, то стороны немедленно, после того как им станет об этом известно, предпримут совместные действия по защите ноу-хау и в случае необходимости по оспариванию действительности заявок или патентов третьих лиц, а также осуществят другие мероприятия, связанные с выполнением договора.

12.2. В случае если Лицензиату будут предъявлены претензии или иски[16] по поводу нарушения прав третьих лиц в связи с использованием лицензии по настоящему договору, Лицензиат извещает об этом Лицензиара. Лицензиат по согласованию с Лицензиаром обязуется урегулировать также претензии или обеспечить судебную защиту. Понесенные Лицензиатом расходы и убытки в результате урегулирования указанных претензий или окончания судебных процессов будут распределены между сторонами согласно договоренности.

13. Реклама

13.1. Лицензиат обязуется осуществлять рекламу продукции по лицензии, обеспечивающую ее оптимальную продажу.

13.2. Лицензиат вправе / обязуется указывать в соответствующих рекламных материалах, а также на продукции по лицензии, выпускаемой предприятиями Лицензиата и его сублицензиатов, что эта продукция производится по лицензии Лицензиара.

14. Разрешение споров

14.1. В случае возникновения споров между Лицензиаром и Лицензиатом по вопросам, предусмотренным настоящим договором, или в связи с ним стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров между собой.

14.2. В случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров они должны разрешаться арбитражным или судебным путем в соответствии с действующим законодательством.

15. Срок действия договора и условия его расторжения

15.1. Настоящий Договор заключен сроком на _____ лет и вступает в силу с даты его подписания или одобрения (не позднее _____ месяцев от этой даты) соответствующими компетентными органами стран Лицензиара и Лицензиата, если это одобрение необходимо. В последнем случае договор вступает в силу в момент отправки извещения об одобрении второй стороной.

15.2. Настоящий договор может быть продлен по взаимному согласию сторон. Условия продления срока действия настоящего договора будут определены сторонами за шесть месяцев до истечения срока действия настоящего договора.

15.3. Если Лицензиат или предприятия Лицензиата в нарушение п. 3.1 и 3.2 будут экспортировать продукцию по лицензии в страны, не входящие в территорию А и территорию Б, Лицензиару предоставляется право расторгнуть настоящий договор и потребовать возмещения причиненных ему прямых убытков. При этом Лицензиату будет предоставлен срок в _____ месяцев для устранения нарушения.

15.4. Каждая из сторон имеет право досрочно расторгнуть настоящий договор путем письменного уведомления, если другая сторона не выполнит какое-либо условие настоящего договора. Однако стороне, не выполнившей своего обязательства, будет предоставлено _____ месяцев для выполнения этого обязательства.

15.5. Если договор потеряет силу до истечения срока его действия вследствие нарушения договора Лицензиатом, то Лицензиат лишается права производить, использовать и продавать продукцию по лицензии, равно как использовать ноу-хау в любой иной форме, и обязан возвратить Лицензиару всю техническую документацию.

15.6. Лицензиат вправе по истечении срока действия договора использовать предмет этого договора бесплатно. При этом сохраняются условия п. 11.6 договора.

16. Прочие условия

16.1. К отношениям сторон по тем вопросам, которые не урегулированы или не полностью урегулированы договором, применяется материальное право страны Лицензиара[17].

16.2. Права и обязанности каждой из сторон не могут быть

переуступлены другому юридическому или физическому лицу без письменного на то разрешения другой стороны, за исключением случаев, предусмотренных настоящим договором.

16.3. Все изменения и дополнения к настоящему договору должны быть совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на это лицами и одобрены компетентными органами, если такое одобрение необходимо.

16.4. Упомянутые в настоящем Договоре Приложения № 1–4 на _____ листах составляют его неотъемлемую часть.

16.5. Настоящий договор совершен в _____

_____

(город, дата)

в двух экземплярах, каждый на _____ и _____

языках, причем оба текста имеют одинаковую силу.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

Приложения

Приложение № 1. Описание ноу-хау.

Приложение № 2. Перечень специального оборудования.

Приложение № 3. Техническая документация.

Приложение № 4. Гарантированные механические, технологические, технико-экономические и другие показатели продукции по лицензии.

Лицензиар: _____

Лицензиат: _____

ДОГОВОР

об отчуждении исключительного права на патент

г. Москва «__» _____ 201_г.

Патентообладатель изобретения

_____

(полное наименование предприятия, организации, для физических лиц – фамилия, имя, отчество)

_____,

(название изобретения)

на которое выдан патент № _____, подана заявка на патент № ___ с приоритетом от _____

и Правопреемник

_____

(полное наименование предприятия, организации, для физических лиц – фамилия, имя, отчество)

заключили настоящий договор о следующем:

1. Правопреемник соглашается принять право на данный

патент и обязуется выполнять все необходимые и достаточные действия для поддержания его в силе до конца оставшегося срока действия патента, включая уплату патентных пошлин, и выплачивает Патентообладателю вознаграждение не позднее _____ в размере _____ рублей.

2. Правопреемник принимает на себя обязательства по выплате вознаграждения автору и выплачивает его в течение срока действия патента независимо от выплат за другие изобретения и иные объекты промышленной собственности, используемые в той же продукции.

Порядок выплаты Правопреемником вознаграждения автору определяется отдельным договором между сторонами.

3. В случае невыполнения п. 1 договора он считается не вступившим в силу.

4. Споры, могущие возникнуть в связи с выполнением настоящего договора, решаются в порядке, установленном законодательством, действующим на территории местонахождения Правопреемника.

5. Если законодательством установлены иные правила, чем те, которые содержатся в настоящем договоре, то применяются правила законодательства.

6. Одностороннее изменение условий договора не допускается.

7. В случае реорганизации Правопреемника его права и обязанности по настоящему договору переходят к его правопреемнику. В случае ликвидации Правопреемника право на патент переходит к автору. В случае переуступки патента Правопреемником третьему лицу права и обязанности Правопреемника по настоящему договору переходят к его правопреемнику.

8. В случае возникновения форс-мажорных обстоятельств действие настоящего договора приостанавливается до прекращения действия указанных обстоятельств. При этом все сделанные ранее затраты не подлежат компенсации и все ранее сделанные выплаты не подлежат возврату.

9. В случае прекращения действия патента до окончания срока действия настоящего договора все ранее сделанные затраты не подлежат компенсации и все ранее сделанные выплаты не подлежат возврату.

10. Настоящий договор подлежит исполнению независимо от других договоров и соглашений сторон с третьими лицами и независимо от обязательств сторон перед третьими лицами.

11. Настоящий договор в части конкретных условий его выполнения является конфиденциальным и не подлежит

разглашению или иной передаче третьим лицам, кроме обстоятельств, предусмотренных п. 4 договора.

12. Договор вступает в силу в день его регистрации в национальном Патентном ведомстве и действует до _____ года.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ЛИЦЕНЗИОННЫЙ ДОГОВОР
на предоставление права использования товарного знака

г. Москва «_» _____ 201….г.

_____ в лице _____, действующего на основании _____, именуемое в дальнейшем «Лицензиар», с одной стороны, и _____ в лице _____, действующего на основании _____, именуемое в дальнейшем «Лицензиат», с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

1. Предмет договора

1.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату право пользования товарным знаком «_____», зарегистрированным Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, Свидетельство № _____ (приоритет _____ г.), в отношении товаров _____ классов МКТУ, для индивидуализации которых зарегистрирован этот товарный знак, для обозначения Лицензиатом производимых и распространяемых им товаров.

1.2. Лицензиар предоставляет Лицензиату простую (неисключительную) лицензию, срок действия которой ограничен сроком действия свидетельства на товарный знак, т. е. до «_» _____ г.

2. Права и обязанности сторон

2.1. Лицензиар гарантирует, что к моменту заключения договора у третьих лиц нет прав на предоставляемый в пользование товарный знак.

2.2. Лицензиат обязан обеспечивать качество товаров в строгом соответствии с технико-качественными рекомендациями Лицензиара, указанными в Приложении № 1.

2.3. Лицензиар имеет право осуществлять контроль за соблюдением всех условий пользования товарным знаком. Если обнаружено ухудшение качества по вине Лицензиата, то Лицензиар имеет право предъявить требование к Лицензиату об устранении нарушений несоответствия качества товара в разумный срок, а именно в течение тридцати календарных дней.

Если Лицензиат не устранит нарушения в разумный срок, то Лицензиар имеет право на досрочное расторжение договора и возмещение убытков.

2.4. Если Лицензиату станет известно, что указанный в п. 1.1 товарный знак незаконно используется третьими лицами, то он должен незамедлительно уведомить об этом Лицензиара.

2.5. Лицензиат не может передавать третьим лицам право на использование товарного знака, указанного в п. 1.1.

2.6. Лицензиат обязан предоставлять Лицензиару своевременно, по первому требованию Лицензиара отчет об использовании товарного знака.

2.7. Лицензиат уплачивает Лицензиару за право пользования товарным знаком сумму в размере _____ рублей (с учетом НДС) раз в год на расчетный счет Лицензиара в течение трех дней с момента выставления счета.

2.8. Лицензиар сохраняет за собой право производить и распространять товары с товарным знаком, указанным в п. 1.1 настоящего договора.

2.9. Товары с товарным знаком, указанным в п. 1.1 настоящего договора, распространяются непосредственно Лицензиатом. Для распространения товаров другими компаниями Лицензиат обязан получить письменное согласие Лицензиара.

2.10. Все пошлины, сборы, налоги и другие расходы, связанные с заключением, регистрацией и выполнением настоящего договора, оплачивает Лицензиат.

3. Ответственность сторон

3.1. Лицензиар берет обязательство оказывать Лицензиату необходимую консультативную помощь по вопросам, связанным с использованием товарного знака.

3.2. Лицензиар гарантирует, что товарный знак, указанный в п. 1.1 на момент подписания настоящего договора, не является предметом залога и не обременен иными обязательствами, препятствующими исполнению настоящего договора.

3.3. Если Лицензиат понесет убытки в связи с обстоятельствами, указанными в п. 3.2 договора, то Лицензиар обязуется компенсировать Лицензиату убытки в течение месяца с даты обнаружения упомянутых обстоятельств.

3.4. Лицензиат обязан предоставлять Лицензиару отчеты об использовании товарного знака, указанного в п. 1.1 настоящего договора.

3.5. В случае уступки Лицензиаром товарного знака третьему лицу все обязательства по настоящему договору переходят новому владельцу знака.

3.6. После истечения срока действия договора или в случае его досрочного расторжения Лицензиат должен незамедлительно прекратить использование товарного знака. В случае непрекращения использования товарного знака Лицензиат должен возместить Лицензиару прямые убытки и упущенную выгоду, возникающие у Лицензиара при несанкционированном использовании товарного знака Лицензиатом, с момента прекращения действия договора до момента фактического прекращения использования товарного знака Лицензиатом.

3.7. По требованиям, предъявляемым к Лицензиату при несоответствии качества производимых им товаров, Лицензиат и Лицензиар несут солидарную ответственность.

4. Разрешение споров

4.1. В случае возникновения споров между сторонами по вопросам, предусмотренным настоящим Договором или в связи с ним, стороны обязуются принять все меры к разрешению их путем переговоров.

4.2. В случае невозможности разрешения споров путем переговоров они подлежат разрешению в порядке, установленном законодательством Российской Федерации в Арбитражном суде.

5. Обстоятельства непреодолимой силы

5.1. Ни одна из сторон не несет ответственность перед другой стороной за невыполнение обязательств, обусловленное обстоятельствами, возникшими помимо воли и желания сторон, и которые нельзя предвидеть или избежать разумными средствами, включая объявленную или фактическую войну, гражданские волнения, эпидемии, эмбарго, землетрясения, наводнения, пожары и другие стихийные действия, запретительные действия властей.

5.2. Свидетельство, выданное соответствующей торговой палатой или иным компетентным органом, является достаточным подтверждением наличия и продолжительности действия обстоятельств непреодолимой силы.

5.3. Сторона, которая не исполняет своих обязательств в силу действия обстоятельств непреодолимой силы, должна немедленно известить другую сторону о возникших препятствиях и о их влиянии на исполнение обязательств по договору.

5.4. Если обстоятельства непреодолимой силы действуют на протяжении двух последовательных месяцев и не обнаруживают признаков прекращения, настоящий договор может быть расторгнут сторонами путем направления уведомления другой стороне.

6. Срок действия договора и условия его расторжения

6.1. Настоящий договор заключен на срок действия Свидетельства № ___ (приоритет _____ г.) о регистрации товарного знака, т. е. до «_» _____ г., и вступает в силу с момента государственной регистрации в Федеральной службе по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам.

6.2. Настоящий договор может быть продлен по взаимному согласию сторон. Условия продления срока действия настоящего договора определяются сторонами за шесть месяцев до его истечения.

6.3. Настоящий договор может быть изменен или расторгнут по взаимному согласию сторон. Споры, связанные с этими вопросами, разрешаются в порядке, предусмотренном в п. 4.2 настоящего договора.

6.4. В случае нарушения договора одной из сторон, каждая из сторон имеет право досрочно расторгнуть настоящий договор путем письменного уведомления о дате расторжения договора не менее чем за тридцать дней.

7. Заключительные положения

7.1. Настоящий договор имеет силу территории: Российская Федерация.

7.2. К отношениям сторон по тем вопросам, которые не урегулированы или не полностью урегулированы договором, применяется действующее законодательство Российской Федерации.

7.3. Все изменения и дополнения к настоящему договору должны быть совершены в письменной форме, подписаны уполномоченными на это лицами и вступить в силу с момента их регистрации в установленном действующим законодательством порядке.

7.4. Настоящий договор составлен в двух экземплярах, имеющих равную юридическую силу.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ДОГОВОР

об отчуждении исключительного права на товарный знак

г. Москва «_» _____ 201_г.

_____, именуемое в дальнейшем

«Правообладатель», в лице _____, действующего на основании _____, с одной стороны, и _____ _____, именуемое в дальнейшем «Приобретатель», с другой стороны,

принимая во внимание, что Правообладатель обладает исключительным правом на товарный знак, указанный в п. 1.1 настоящего договора, а Приобретатель желает приобрести право на указанный товарный знак, договорились о нижеследующем.

1. Предмет договора

1.1. Правообладатель передает в полном объеме, Приобретатель принимает в полном объеме исключительное право на товарный знак «_____», Свидетельство № _____ (приоритет _____ г.), в отношении товаров _ класса МКТУ, для индивидуализации которых зарегистрирован этот товарный знак.

2. Права и обязанности сторон

2.1. Правообладатель обязуется оказывать консультативное содействие Приобретателю по всем вопросам, связанным с использованием товарного знака.

2.2. Правообладатель товарного знака гарантирует, что исключительное право на вышеуказанный товарный знак в отношении товаров, указанных в п. 1.1, не передавались им третьим лицам ни по лицензионным договорам, ни по договорам отчуждения права, ни по договорам коммерческой концессии и не по иным договорам не являются предметом залога и поручительства.

3. Финансовые вопросы

3.1. За предоставление Правообладателем в полном объеме исключительных прав на товарный знак «_____», Свидетельство № _____ Приобретатель обязуется выплатить Правообладателю вознаграждение в течение _ дней с момента заключения договора.

3.2. Размер вознаграждения за исключительные права на товарный знак, указанный в п. 1.1 настоящего договора, составляет _____.

3.3. Расходы, связанные с государственной регистрацией товарного знака, и иные необходимые для заключения договора расходы несет Приобретатель.

4. Ответственность сторон

4.1. При нарушении Приобретателем обязанности выплатить Правообладателю в установленный настоящим договором срок за приобретение исключительного права на товарный знак «___», Свидетельство № _____, Правообладатель вправе требовать уплаты неустойки в размере, предусмотренном законодательством Российской Федерации.

5. Разрешение споров

5.1. В случае возникновения споров между сторонами по вопросам, предусмотренным настоящим договором или в связи с ним, стороны обязуются принять все меры к разрешению их путем переговоров.

5.2. В случае невозможности разрешения споров путем переговоров они подлежат разрешению в порядке, установленном законодательством Российской Федерации в Арбитражном суде.

6. Заключительные положения

6.1. Договор вступает в силу со дня государственной регистрации в федеральном органе исполнительной власти по интеллектуальной собственности. Исключительные права на товарный знак «__», Свидетельство № _____ переходят от Правообладателя к Приобретателю в момент государственной регистрации настоящего договора.

6.2. К отношениям сторон по тем вопросам, которые не полностью урегулированы или не урегулированы настоящим договором, применяется законодательство Российской Федерации.

6.3. Все изменения и дополнения к настоящему договору должны быть совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на это лицами.

6.4. Настоящий договор совершен в двух экземплярах на двух листах, все экземпляры Договора имеют равную юридическую силу.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ДОГОВОР
коммерческой концессии

г. Москва «__» _____ 201_г.

_____, именуемый в дальнейшем «Правообладатель», в лице _____, действующий на основании _____ с одной стороны, и _____ именуемый в дальнейшем «Пользователь», в лице _____ _____, действующий на основании _____, с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем.

1. Предмет договора

1.1. Правообладатель обязуется предоставить Пользователю для осуществления им в предпринимательской деятельности за

вознаграждение на определенный договором срок следующий комплекс исключительных прав:

– на товарный знак;

– на коммерческое обозначение;

– на охраняемую коммерческую информацию, указанную в Приложении № 1, являющемся неотъемлемой частью договора;

1.2. Коммерческая информация определена в Приложении № 1, которое является неотъемлемой частью настоящего договора.

2. Территория и сфера использования прав

Пользователь использует принадлежащий Правообладателю комплекс исключительных прав только в сфере _____ и только на территории _____.

3. Обязанности сторон

3.1. Правообладатель обязан:

– передать Пользователю техническую и коммерческую документацию и предоставить иную информацию, необходимую для осуществления предоставленных ему прав по настоящему Договору;

– проинструктировать Пользователя и его работников по вопросам, связанным с осуществлением указанных прав;

– выдать Пользователю лицензии, предусмотренные настоящим договором, и произвести их оформление в установленном законом порядке;

– обеспечить регистрацию настоящего договора;

– оказывать Пользователю постоянное техническое и консультативное содействие по вопросам деятельности, осуществляемой на основании настоящего договора, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников;

– осуществлять контроль за качеством товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) Пользователем на основании настоящего договора.

3.2. Пользователь обязан:

– использовать фирменное наименование обозначение Правообладателя указанным в договоре образом;

– обеспечивать соответствие качества производимых им на основании договора товаров (выполняемых работ, оказываемых услуг) качеству аналогичных товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) непосредственно Правообладателем;

– соблюдать инструкции и указания Правообладателя, направленные на обеспечение соответствия характера, способов и

условий использования исключительного права тому, как он используется самим Правообладателем, в том числе указания, касающиеся внешнего и внутреннего оформления коммерческих помещений, используемых при осуществлении Пользователем предоставленных ему прав;

– оказывать покупателям (заказчикам) все дополнительные услуги, на которые они могли бы рассчитывать, приобретая (заказывая) товар (работу, услугу) непосредственно у Правообладателя;

– не разглашать секреты производства Правообладателя и другую конфиденциальную коммерческую информацию;

– информировать покупателей (заказчиков) о том, что он использует средства индивидуализации Правообладателя в силу договора коммерческой концессии;

– не конкурировать с правообладателем на территории, на которую распространяется действие настоящего договора.

4. Вознаграждение и порядок расчетов

4.1. Вознаграждение Правообладателя составляет _____.

4.2. Форма выплаты вознаграждения _____.

4.3. Сроки выплаты вознаграждения _____.

5. Ответственность сторон

5.1. Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к Пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), реализуемых Пользователем по настоящему договору.

5.2. По иным требованиям Пользователь несет самостоятельную ответственность, вытекающую из отношений с третьими лицами.

6. Срок действия договора

6.1. Настоящий договор вступает в силу с __ и действует до ___.

6.2. Пользователь имеет право на пролонгацию настоящего договора на тех же условиях при условии надлежащего исполнения им своих обязательств.

6.3. В случае отказа Правообладателя в заключении договора на новый срок он обязуется в течение трех лет со дня истечения срока данного договора не заключать с другими лицами аналогичные договоры коммерческой концессии или соглашаться на заключение аналогичных договоров коммерческой субконцессии, действие которых будет распространяться на ту же территорию, на которой действовал настоящий договор.

6.4. Настоящий договор может быть изменен по взаимному согласованию сторон. Изменения должны быть оформлены в письменном виде и зарегистрированы в том же порядке, что и сам договор.

6.5. Изменение договора по требованию одной из сторон может иметь место в соответствии с правилами ст. 450–453 ГК РФ.

6.6. Настоящий договор подлежит прекращению в случаях:

– истечения указанного срока;

– прекращения принадлежащих Правообладателю прав на фирменное наименование, товарный знак без замены их новыми аналогичными правами;

– объявления одной из сторон несостоятельной (банкротом).

В случае досрочного расторжения настоящего договора на сторону, зарегистрировавшую договор, возлагается обязанность регистрации его расторжения в том же порядке.

7. Прочие условия

7.1. Договор составлен в _ экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу.

7.2. Споры по настоящему Договору рассматриваются в соответствии с действующим законодательством РФ в _____ _____ суде.

7.3. Во всем ином, прямо не предусмотренном Договором, стороны руководствуются гражданским законодательством РФ.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

ДОГОВОР
о конфиденциальности и неразглашении информации

г. Москва «___» _____ 201_ г.

_____,
(полное наименование организации)
именуем_ в дальнейшем «Раскрывающая сторона», в лице
_____,
(должность, фамилия, имя, отчество)
действуют _ на основании _____, с одной стороны, и _____,
(полное наименование организации)
именуем_ в дальнейшем «Получающая сторона», в лице
_____,
(должность, фамилия, имя, отчество)
действуют _ на основании _____, с другой стороны, заключили настоящий договор о нижеследующем:

Статья 1 (Предмет договора)

1.1. Раскрывающая сторона передает Получающей стороне определенную информацию, которую считают конфиденциальной или секретом фирмы, а именно касающуюся

_____.

(ноу-хау, изобретение(я), промышленный (е) образец(цы) и др. объекты интеллектуальной собственности)

Получающая сторона может получить эту информацию для целей

_____.

Передача информации обусловлена сотрудничество сторон и

___

_____.

Статья 2

Стороны подтверждают понимание важности вопроса и соглашаются принять на себя следующие обязательства:

2.1. В течение _____ лет с даты заключения настоящего договора Получающая сторона не будет разглашать никакой информации, полученной ею от Раскрывающей стороны, являющейся секретом фирмы или конфиденциальной, какому-либо лицу, предприятию, организации, фирме и не будет использовать эту информацию для своей собственной выгоды, за исключением цели, названной выше, в явном виде.

2.2. Получающая сторона будет соблюдать столь же высокую степень секретности во избежание разглашения или использования этой информации, какую Получающая сторона соблюдала бы в разумной степени в отношении своей собственной конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации такой же степени важности.

Статья 3

3.1. Любая информация, передача которой оформлена в письменном виде и отнесена обеими сторонами к настоящему договору, считается конфиденциальной или секретом фирмы (протокол о передаче информации, Приложение № 1).

3.2. Информация не будет считаться конфиденциальной или секретом фирмы и Получающая сторона не будет иметь никаких обязательств в отношении данной Информации, если она удовлетворяет одному из следующих условий.

1) Уже известна Получающей стороне.

2) Является или становится публично известной в результате неправильного, небрежного или ненамеренного действия

Раскрывающей стороны.

3) Легально получена от третьей стороны без ограничения и без нарушения настоящего договора.

4) Предоставлена третьей стороне Раскрывающей стороной без аналогичного ограничения на права третьей Стороны.

5) Независимо разработана Получающей стороной, при условии, что лицо или лица, разработавшие ее, не имели доступа к конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации.

6) Разрешена к выпуску письменным разрешением Раскрывающей стороны.

7) Раскрыта правительству по требованию правительственного органа, и Получающая сторона прилагает максимальные усилия, чтобы добиться обращения с этой информацией как с конфиденциальной или являющейся секретом фирмы, либо если раскрытия требует Закон.

Статья 4

4.1. Получающая сторона будет ответственна:

1) за неумышленное разглашение или использование конфиденциальной информации, если она не соблюдает столь же высокой степени осторожности, какую бы она соблюдала в разумных пределах в отношении своей собственной конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации аналогичной важности, и после обнаружения неумышленного разглашения или использования этой информации она не пытается прекратить ее неумышленное разглашение или использование;

2) несанкционированное разглашение или использование конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации лицами, которые работают или работали на нее по найму, если ей не удается охранять эту информацию со столь же высокой степенью тщательности, какую бы она соблюдала в разумных пределах в отношении своей конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации аналогичной важности.

4.2. Получающая сторона назначает указанное ниже лицо своим ответственным за секретность для получения по ее поручению всей конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации согласно договору. Получающая сторона может сменить своего ответственного за секретность путем письменного уведомления Раскрывающей стороны от имени и адреса ее вновь назначенного ответственного за секретность в __-дневный срок после назначения.

4.3. Вся информация, выдаваемая Раскрывающей стороной Получающей стороне в какой-либо форме согласно настоящему договору, будет и останется исключительной собственностью Раскрывающей стороны, и данные и любые их копии должны немедленно возвращаться Раскрывающей стороне по письменному требованию или уничтожаться по усмотрению Раскрывающей стороны.

Статья 5

5.1. Ни одна из сторон не будет разглашать факт существования настоящего договора без предварительного согласия другой стороны.

5.2. Договор не может быть поручен или передан Получающей стороной в силу Закона или смены руководства. Любая попытка Получающей стороны поручить договор без предварительного письменного соглашения Раскрывающей стороны будет недействительной. Если третья сторона возбудит иск или другое юридическое действие на предмет раскрытия какой-либо конфиденциальной информации, Получающая сторона немедленно уведомит Раскрывающую сторону и обеспечит ей в разумных пределах такую помощь, какую Раскрывающая сторона потребует для предотвращения разглашения.

Статья 6

Настоящий договор подлежит юрисдикции и толкованию в соответствии с законами _____.

6.1. Выигравшая сторона в любом иске или судебном разбирательстве между сторонами, вытекающем из настоящего договора или связанном с ним, будет иметь право на возмещение в разумных пределах гонораров ее адвокатов и издержек, понесенных в связи с любым таким иском или судебным разбирательством.

6.2. В случае установления вины Получающей стороны в разглашении конфиденциальной или являющейся секретом фирмы информации Раскрывающая сторона по своему усмотрению имеет право возместить убытки, понесенные в связи с разглашением или использованием этой информации либо получить от Получающей стороны штраф в размере, оговоренном письменным образом при передаче информации.

Статья 7

7.1. Все устные оговорки по настоящему договору не имеют

силы. Договор может быть видоизменен или дополнен только в письменной форме, подписанной обеими сторонами.

7.2. Стороны согласились, что споры между ними будут решаться в _____.

7.3. Подписанный текст вводит настоящий договор в силу с «_» _____ 201_г.

7.4. Ответственный за секретность _____.

Статья 8

В случае изменения юридического адреса, расчетного счета или обслуживающего банка стороны обязаны в __ – дневный срок уведомить об этом друг друга.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

Опционный лицензионный договор

г. Москва «__» _____ 201_г.

_____,

(Фамилия, имя, отчество гражданина, его адрес или полное наименование юридического лица)

именуем___ в дальнейшем «Лицензиар», с одной стороны, и _____

_____,

(Фамилия, имя, отчество гражданина, его адрес или полное наименование юридического лица)

именуем__ в дальнейшем «Лицензиат», с другой стороны, принимая во внимание, что:

1. Лицензиар является владельцем патента(ов) № _____, касающегося(ихся) _____;

2. Лицензиат желает приобрести на условиях настоящего договора лицензию на использование изобретениями), на которое(ые) получен(ы) патент(ы) № _____ в целях апробации продукта, изготовленного на основе указанного изобретения(ий).

Договорились о нижеследующем.

1. Определение терминов

Следующие термины, которые используются в настоящем договоре, означают:

1.1. **«Патенты» –** полученные Лицензиаром патенты, а также патенты, которые будут получены по уже поданным в Роспатент заявкам на изобретения (Приложение № 1).

1.2. **«Продукция по лицензии» –** продукция, которая поставляется Лицензиату Лицензиаром.

1.3. **«Специальное оборудование» –** оборудование,

необходимое для применения продукции по лицензии (Приложение № 2).

1.4. **«Конфиденциальность» –** соблюдение мер по предотвращению случайного или преднамеренного разглашения сведений, касающихся патентов и передаваемых Лицензиату прав третьим лицам.

1.5. **«Отчетный период» –** период деятельности Лицензиата по выполнению условий настоящего договора в течение срока действия данного договора.

1.6. **«Платежи нетто» –** платежи, при которых все возможные сборы и налоги уплачиваются Лицензиатом.

1.7. **«Предмет договора» –** передаваемые в распоряжение Лицензиата образцы и документация.

2. Объект договора

2.1. Лицензиар предоставляет Лицензиату на срок действия настоящего договора и за вознаграждение, уплачиваемое Лицензиатом, исключительную лицензию на использование предмета лицензии (изобретений, охраняемых патентами).

При этом Лицензиату предоставляется право: на применение продукции по лицензии и (или) специальной продукции (в частности, с использованием при необходимости специального оборудования, комплектующих узлов, деталей и сырья, применяемых Лицензиаром в предмете лицензии). При этом Лицензиар сохраняет за собой право использовать вышеуказанный предмет договора в собственном производстве.

2.2. Лицензиар передает Лицензиату необходимую и достаточную для использования изобретений по п. 2.1 техническую и иную документацию, осуществляет оказание технической и другой помощи, поставку образцов и материалов, а также специального оборудования в соответствии с условиями договора.

3. Техническая документация

3.1. Вся техническая документация, необходимая и достаточная для производства продукции по лицензии (Приложение № 3) передается Лицензиаром уполномоченному представителю Лицензиата в _

_____

(адрес места передачи)

на _____ языке в _____ экз. в течение _____

со дня вступления в силу настоящего договора.

3.2. При передаче технической документации составляется акт сдачи-приемки за подписями уполномоченных

представителей обеих сторон. Если Лицензиат или его уполномоченный представитель не явится в срок, установленный для передачи, то Лицензиар может переслать документацию заказной почтой в адрес и за счет Лицензиата. Датой передачи документации будет дата подписания акта сдачи – приемки или дата почтового штемпеля на накладной соответственно.

3.3. Если Лицензиат при передаче или в течение 1 (одного) месяца после получения им документации установит неполноту или неправильность полученной им от Лицензиара документации, то Лицензиар обязан в течение 3 (трех) недель после поступления письменной рекламации передать недостающую документацию или исправить недостатки и передать откорректированную документацию Лицензиату. При этом датой передачи документации будет считаться дата передачи недостающей или откорректированной документации в соответствии с положениями абз. 2 п. 3.2.

3.4. Лицензиат может размножить документацию для своих нужд, но при соблюдении обязательств по обеспечению конфиденциальности.

4. Обязательства и ответственность

4.1. Лицензиар заявляет, что на момент подписания настоящего договора ему ничего не известно о правах третьих лиц, которые могли бы быть нарушены предоставлением данной лицензии.

4.2. Лицензиар заявляет о технической осуществимости производства продукции на предприятии (ях) Лицензиата и о возможности достижения показателей, предусмотренных настоящим договором, при условии полного соблюдения Лицензиатом технических условий и инструкций Лицензиара. Стороны по договоренности могут не включать этот пункт в текст договора. Технические, технологические, технико-экономические и другие показатели продукции по лицензии приводятся в Приложении № 4 к настоящему договору.

4.3. Лицензиар заявляет, что образцы, техническая документация и другие материалы, передаваемые Лицензиату, будут комплектны и качественно изготовлены в соответствии с действующими ГОСТами и другими нормалями (стороны могут оговорить и другие требования к документации и другой информации).

4.4. Лицензиат обязуется применять предмет лицензии в соответствии с полученной технической документацией и инструкциями Лицензиара.

4.5. Сторона, не выполнившая вышеуказанных условий,

обязана возместить другой стороне понесенные ею в связи с этим невыполнением убытки в пределах.

4.6. За нарушение сроков передачи технической документации и другой необходимой информации, в соответствии со ст. 3 настоящего договора Лицензиар уплачивает Лицензиату штраф, исчисляемый в размерах _____, но не свыше _____.

4.7. Размер возмещения убытков и договорных штрафов, о которых одна сторона может заявить из-за различных нарушений условий настоящего договора, не может в общей сложности превышать полученных или выплаченных по ст. 6 договора сумм, если стороны не договорились об ином.

5. Техническая помощь в освоении производства продукции по лицензии

5.1. Для оказания технической помощи Лицензиату в освоении производства продукции по лицензии, а также для обучения персонала Лицензиата методам и приемам работы, относящимся к применению предмета лицензии, Лицензиар по просьбе Лицензиата командирует на предприятие (я) Лицензиата необходимое количество специалистов. Лицензиат сообщит Лицензиару о своей просьбе за _____ месяцев до даты предполагаемого выезда специалистов.

5.2. Лицензиат обеспечит специалистов Лицензиара на время их пребывания на предприятии (ях) Лицензиата помещениями в гостинице, транспортными средствами для проезда до места работы и обратно, телефонно-телеграфной связью и другими согласованными видами обслуживания.

5.3. Все расходы, связанные с командированием специалистов в целях оказания необходимой технической помощи, включая оплату стоимости ж / д или авиабилетов из _____ до места их назначения и обратно, провоза _____ кг багажа на человека, сверх полагающихся по авиабилету, а также вознаграждение в зависимости от квалификации специалистов несет Лицензиат по следующим ставкам: _____.

5.4. Все расходы, связанные с посещением и пребыванием специалистов на предприятиях Лицензиара несет Лицензиат.

5.5. По просьбе Лицензиата и за его счет Лицензиар поставит ему образцы продукции по лицензии и материалов, а также специальное оборудование, необходимое для производства продукции по лицензии. Если Лицензиаром является гражданин, п. 5.4 и 5.5 не применяются.

6. Платежи

За предоставление прав, предусмотренных настоящим договором, и за техническую документацию и другую информацию, указанную в Приложении № 4, Лицензиат уплачивает Лицензиару вознаграждение согласно следующему:

а) сумма в размере

_____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается по предъявлении счета в трех экземплярах

_____

(банк Лицензиара)

в течение _____ дней с даты _____;

б) сумма в размере

_____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается по предъявлении счета в трех экземплярах

_____

(банк Лицензиара)

в течение _____ дней с даты вступления договора в силу;

в) сумма в размере

_____ руб.

(цифрами и прописью)

уплачивается по предъявлении счета в трех экземплярах

_____

(банк Лицензиара)

и копии приемо-сдаточного акта или копии накладной, предусмотренных п. 3.2 настоящего договора, в течение _____ дней с даты приемки технической документации.

7. Обеспечение конфиденциальности

7.1. Лицензиат берет на себя обязательства по сохранению конфиденциальности полученных от Лицензиара технической документации и информации, относящихся к производству продукции по лицензии и специальной продукции. Стороны предпримут все необходимые меры для того, чтобы предотвратить полное или частичное разглашение указанных сведений или ознакомление с ними третьих лиц без взаимной договоренности.

7.2. С переданными образцами, документацией, информацией будут ознакомлены только те лица из персонала Лицензиата, которые непосредственно связаны с производством продукции по лицензии.

7.3. В случае разглашения Лицензиатом сведений, содержащихся в указанной документации и информации, Лицензиат возместит Лицензиару понесенные в связи с этим

убытки. Такую же ответственность несет Лицензиар в случае разглашения сведений, составивших объект данного договора.

8. Защита передаваемых прав

8.1. В течение всего срока действия настоящего договора Лицензиат признает и будет признавать действительность прав, вытекающих из патентов Лицензиара.

8.2. Лицензиар обязуется поддерживать в силе патенты в течение всего срока действия настоящего договора. Если Лицензиар намерен прекратить поддержание патентов в силе, он заблаговременно информирует об этом Лицензиата, и в этом случае стороны урегулируют свои отношения, вытекающие из настоящего договора, следующим образом _____.

8.3. О случаях противоправного использования третьими лицами изобретений, защищенных патентами Лицензиара на территориях, ставших известными Лицензиату, он незамедлительно уведомит Лицензиара.

9. Разрешение споров

9.1. В случае возникновения споров между Лицензиаром и Лицензиатом по вопросам, предусмотренным настоящим договором, стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров между собой.

9.2. В случае невозможности разрешения указанных споров путем переговоров, они должны решаться в _____ порядке (в случае если одной из сторон договора является гражданин – в судебном порядке; в случае если обеими сторонами являются юридические лица – в арбитражном порядке).

10. Срок действия договора

10.1. Настоящий договор заключен на _____ месяцев и вступает в силу с даты его регистрации в установленном порядке в Роспатенте.

10.2. Каждая из сторон имеет право досрочно расторгнуть настоящий договор путем направления письменного уведомления, если другая сторона не выполнит какое-либо условие по п. _____ настоящего договора. Однако стороне, не выполнившей обязательства, будет предоставлено _____ месяцев для устранения нарушения.

10.3. Если настоящий договор будет досрочно расторгнут из-за невыполнения Лицензиатом своих обязательств, то он лишается права использовать изобретения по п. 2.1 в любой форме и обязан возвратить Лицензиару все образцы предмета

лицензии и техническую документацию.

11. Прочие условия

11.1. Права и обязанности каждой из сторон по настоящему договору не могут быть переуступлены другому гражданину или юридическому лицу.

11.2. Все изменения и дополнения к настоящему договору должны быть совершены в письменной форме и подписаны уполномоченными на это лицами и одобрены компетентными органами, если такое одобрение необходимо.

11.3. Во всем остальном, что предусмотрено настоящим договором, будут применяться нормы гражданского и гражданско-процессуального права.

11.4. Упомянутые в настоящем договоре Приложения № 1–4 на ___ листах, составляют его неотъемлемую часть.

11.5. Настоящий договор совершен в г. _____ «__» _____ 201__г. в двух экземплярах.

Юридические адреса, реквизиты и подписи сторон

Приложения

Приложение № 1. Перечень патентов.

Приложение № 2. Перечень специального оборудования.

Приложение № 3. Техническая документация.

Приложение № 4. Технические, технологические, технико-экономические и другие показатели продукции по лицензии.

Лицензиар: _____

Лицензиат: _____

Технико-экономическое обоснование целесообразности закупки лицензии на _____

1. Общие сведения о покупателе лицензии

Предприятие (организация) _____

_____

(наименование юридического лица, адрес)

2. Предмет лицензии

_____

(Общие данные о лицензируемом объекте техники (технологии):

_____

назначение, область применения, краткое описание лицензируемого объекта)

Примечание. Общие данные могут быть дополнены другой необходимой информацией.

3. Экономические задачи, решение которых обеспечивается закупкой лицензии.

3.1. Экономическая потребность в _____

_____

Потребителями продукции являются _____

_____

(полные наименования предприятий (организаций), адреса)

Потребность в продукции по годам _____

_____

3.2. Техническая характеристика продукции. Приобретение лицензии позволит:

_____

(сэкономить финансовые и материальные ресурсы на разработку

_____

и освоение продукции, сократить сроки разработки и освоения

_____

производства продукции, отказаться от закупок продукции за рубежом)

Технические требования на _____

_____

(наименование продукции, в т. ч. закупаемой в зарубежных странах)

_____

и основные показатели приведены в таблице. Создание (наименование объекта техники (технологии)) предусмотрено

_____.

(реквизиты документа)

4. Техническая характеристика производства продукции по лицензии

4.1. Краткая характеристика уровня отечественного производства (производства на данном предприятии). В настоящее время в стране (на предприятии) отсутствует производство _____

_____.

(наименование продукции)

Серийно выпускаемые _____

_____

(наименование выпускаемой продукции)

не могут быть применены в _____

_____,

(наименование объекта техники (технологии))

так как имеют принципиальное отличие по техническим параметрам и конструктивному исполнению, что делает невозможным их использование в _____.

(объект техники, режим работы)

Организация специализированного производства _____

_____

(наименование продукции)

на предприятиях _____

(наименование предприятий)

невозможна из-за отсутствия специального оборудования, необходимого для достижения высокого технического уровня.

4.2. В _____

(наименование стран)

продукция выпускается фирмами _____

_____.

(наименование фирм)

4.3. Источником информации являются рекламные проспекты фирм-поставщиков. Подробной информацией об объемах производства и для сравнения качества продукции фирм-производителей не располагаем.

5. Подробная характеристика лицензии

5.1. Цель приобретения.

Освоение производства _____

(наименование продукции)

по лицензии позволит: сэкономить финансовые и материальные ресурсы на разработку и освоение продукции на сумму свыше _____ тыс. руб.; сократить сроки разработки и освоения продукции на _____ лет; освободиться от закупки по импорту ежегодно на сумму свыше _____ тыс. руб.; сократить закупку

по импорту _____,

(наименование продукции)

повысить технический уровень выпускаемой продукции; улучшить технологию изготовления продукции и сократить сроки подготовки производства.

5.2. Объем закупки:

полный комплект конструкторской и технологической документации для производства

_____

(наименование продукции)

конструкторская документация на технологическую оснастку, специальный инструмент и нестандартизированное

оборудование; конструкторская и технологическая документация на комплектующие изделия; химический состав (сортамент) сырья (полуфабрикатов), применяемого для изготовления продукции по лицензии; программы обработки деталей на специальных станках; отдельные виды уникального специального технологического оборудования, не выпускаемого в Российской Федерации (перечень определяется в ходе переговоров);

право экспорта продукции по лицензии в _____ _____,

(страны)

объем производства по лицензии _____ шт. в год.

5.3. Обоснование целесообразности приобретения лицензии – постановление директивного органа (приказ по предприятию) _____.

6. Подготовленность отрасли (предприятия) к освоению лицензии

6.1. Обеспеченность сырьем и комплектующими изделиями, а также необходимость освоения их производства определится при детальной проработке технической документации на продукцию. Вопрос обеспеченности оборудованием может быть решен после представления фирмой технического предложения по участку (цеху, заводу).

6.2. Внедрение лицензии предусматривается на _____ _____

(наименование предприятия)

Дополнительного соглашения с _____ _____.

(наименование государственной организации)

не требуется.

6.3. Проект участка (цеха, завода) разработан _____ _____,

(наименование организации)

срок окончания строительства _____ г.

На техническое перевооружение участка (цеха, завода) потребуется _____ руб.

7. План освоения лицензии

Намечаемый объем производства _____ _____

(наименование продукции) (количество)

шт. в год, общей стоимостью _____ руб.

Первый год – закупка лицензии, получение и переработка технической документации, проектирование; второй – реконструкция, получение и монтаж оборудования, выпуск _____ шт.; третий – освоение производства, выпуск _____ шт.; четвертый – _____ шт. и т. д.

8. Экономическая эффективность закупки лицензии

Экономическая эффективность закупки лицензии на производство

_____
(наименование продукции)

состоит из следующих элементов:

8.1. Сокращение цикла исследований и проектирования _____

_____
(наименование объекта техники (технологии))

на _____ тыс. руб.

8.2. Исключение необходимости заказа _____

_____
(наименование специального оборудования)

тыс. руб.

8.3. Исключение закупок по импорту _____

_____
(наименование продукции)

на _____ тыс. руб. в год (в валютном исчислении).

8.4. Суммарный экономический эффект от закупки лицензии на производство _____
(наименование продукции)

составит _____ тыс. руб.

9. Перспективы дальнейшего повышения технического уровня промышленной продукции и технологии в результате закупки лицензии. В результате закупки лицензии возможна разработка _____

_____
(наименование продукции)

для оборудования другого назначения.

10. Ответственные лица за решение технических вопросов

_____ _____
(должность) (Ф. И. О.)

_____ _____
(телефон) (адрес)

_____ _____
(должность) (Ф. И. О.)

_____ _____

(телефон) (адрес)

Подписи

_____ _____

(должность) (Ф. И. О.)

_____ _____

(должность) (Ф. И. О.)

Тематическая подборка издательства «КНОРУС»

Ашмарина Е.М. Налоговое право: учеб. пособие. М.: КНОРУС, 2014.

Власов В.И. Сравнительное правоведение: учеб. пособие. М.: КНОРУС, 2014.

Галаганов В.П. Право социального обеспечения: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Гуценко К.Ф. Правоохранительные органы: учебник. М.: КНОРУС, 2015.

Косаренко Н.Н. Правоведение: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Круглова Н.Ю. Хозяйственное право: учеб. пособие. М.: КНОРУС, 2015.

Лабин Д.К. Международное экономическое право: учеб. пособие. М.: КНОРУС, 2014.

Малько А.В. Правоведение: учебник. М.: КНОРУС, 2015.

Миронова Т.К. Право социального обеспечения: учеб. пособие. М.: КНОРУС, 2014.

Новицкий И.Б. Римское право: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Новицкий И.Б. Римское частное право: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Сергеев А.П. Жилищное право: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Смоленский М.Б. Административное право: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Смоленский М.Б. Конституционное право России: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

Смоленский М.Б. Правоведение: учебник. М.: КНОРУС, 2014.

notes

Примечания

1

Решение о присоединении Российской Федерации к данной Конвенции принято постановлением Правительства РФ от 3 ноября 1994 г. № 1224.

2

Конвенция ратифицирована СССР 19 сентября 1968 г.

3

Термин «существенные» затраты – категория оценочная (субъективная) и определяется судом в каждом отдельном случае.

4

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / под ред. С. П. Гришаева, А. М. Эрделевского. М.: Проспект, 2009. С. 204.

5

Рузакова О. Договорные правоотношения в действующем законодательстве. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 3. С. 40.

6

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов. М.: ТК Велби: Проспект, 2007. С. 126–128.

7

Патентная формула, согласно Парижской конвенции, пишется в одно орфографическое предложение, в котором дается анализ существующего уровня техники и подчеркивается новизна разработки.

8

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов. М.: ТК Велби: Проспект, 2007. С. 40.

Колпынюк Б. А. Инвестиции. М.: Изд-во Михайлова В. А., 2003. 850 с.

10

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть четвертая / Э. П. Гаврилов, О. А. Городов. М.: ТК Велби: Проспект, 2007. С. 636–638.

11

Рузакова О. Договорные правоотношения в действующем законодательстве. Договоры о создании результатов интеллектуальной деятельности // Интеллектуальная собственность. Промышленная собственность. 2008. № 3. С. 40.

12

В редакции проекта Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации» № 47538-6» предполагается ввести юридическое определение интернет-сайта в ст. 1260 п. 2.

13

Право на производство продукции по лицензии, как правило, предоставляется на территории страны Лицензиата.

14

Стороны определяют, что считается началом производства / серийного производства.

15

Раздел 10 применяется в случаях, когда платежи осуществляются в соответствии с разделом 8 (Вариант 1).

Имеются в виду также претензии или иски к предприятиям Лицензиата и (или) к покупателям продукции по лицензии на территории действия договора.

В договоре может быть предусмотрено иное.